

Die Staatsangehörigkeit der Kinder aus national-gemischten Ehen

DISSERTATION

der Rechts- und staatswissenschaftlichen Fakultät
der Universität Zürich
zur Erlangung der Würde eines Doktors beider Rechte

vorgelegt von

ELISABETH HERRMANN-RÜTSCHI

von Basel

genehmigt auf Antrag von Herrn Prof. Dr. D. Schindler

1949

Juris-Verlag, Zürich

Die Staatsangehörigkeit der Kinder aus national-gemischten Ehen

DISSERTATION

der Rechts- und staatswissenschaftlichen Fakultät
der Universität Zürich
zur Erlangung der Würde eines Doktors beider Rechte

vorgelegt von

ELISABETH HERRMANN-RÜTSCHI
von Basel

genehmigt auf Antrag von Herrn Prof. Dr. D. Schindler

1949

Juris-Verlag, Zürich

Die Rechts- und staatswissenschaftliche Fakultät gestattet hierdurch die Drucklegung vorliegender Dissertation, ohne damit zu den darin ausgesprochenen Anschauungen Stellung zu nehmen.

Z ü r i c h, den 30. Oktober 1948.

Der Dekan:
Prof. Dr. K. Käfer.



Meinen lieben Eltern



Digitized by the Internet Archive
in 2026

https://archive.org/details/IA41507215_0076

INHALTSÜBERSICHT

Verzeichnis der Abkürzungen	7
Literaturverzeichnis	7
Vorwort	11
Einleitung	13

1. Kapitel:

Die geschichtliche Entwicklung des Bürgerrechts zur heutigen Staatsangehörigkeit	15
§ 1. Allgemeines	15
§ 2. Die Entwicklung im schweizerischen Rechtsgebiet	16
§ 3. Die Entwicklung in den wichtigsten ausländischen Staaten	23

2. Kapitel:

Darstellung des geltenden Rechts	26
A. Grundsätzliches	26
§ 4. Das schweizerische Recht	26
I. Erwerb des Schweizerbürgerrechts bei der Geburt	27
1. Die Abstammungsregel	27
2. Gesetzliche Ausnahme der Abstammungsregel (Art. 44, Abs. 3 BV)	30
3. Die Praxis des Bundesgerichts	33
4. Der Bundesratsbeschluss vom 11. November 1941	35
II. Aenderung des Bürgerrechts von Kindern aus national-gemischten Ehen nach der Geburt	40
1. Nachträglicher Erwerb des Schweizerbürgerrechts	40
2. Nachträglicher Verlust des Schweizerbürgerrechts	44
§ 5. Darstellung der wichtigsten ausländischen Regelungen	49
I. Das eheliche Kind erwirbt nur die Staatsangehörigkeit des Vaters	49
1. Gesetzgebungen, welche dem klassischen Prinzip nahestehen	50
2. Gesetzgebungen mit modernem Prinzip bezüglich der Ehefrau	55
3. Weitgehende Berücksichtigung des persönlichen Willens der Ehefrau	58
4. Staaten, deren Recht auf dem ius soli aufgebaut ist	60

II. Gesetzgebungen, in denen die Staatsangehörigkeit der Mutter einen gewissen Einfluss auf diejenige der Kinder ausübt	63
1. Optionsrecht der Kinder zu Gunsten der Staatsangehörigkeit der Mutter	63
2. Die estländische Gesetzgebung	64
III. Unterschiedliche Berücksichtigung der Abstammung vom Vater und von der Mutter	65
1. Der Erwerb des Bürgerrechts <i>iure sanguinis</i> ist an gewisse zusätzliche Bedingungen geknüpft	65
2. Der Erwerb des Bürgerrechts <i>iure sanguinis</i> hängt allein von der Abstammung ab	69
B. Die schweizerische Staatsangehörigkeit im internationalen Verkehr	76
§ 6. Die Staatsangehörigkeit der Kinder eines schweizerischen Vaters	77
I. Konfliktfreies Zusammenwirken der innerstaatlichen Rechte	77
II. Staatenlosigkeit	78
III. Doppelbürgerrecht	78
1. Erwerb des Bürgerrechts der Mutter durch Option	79
2. Erwerb des Bürgerrechts der Mutter ohne den Willen des Kindes	82
§ 7. Die Staatszugehörigkeit der Kinder einer schweizerischen Mutter	85
I. Bei der Geburt	85
II. Nach der Geburt	85

3. Kapitel:

Erwägungen <i>de lege ferenda</i>	87
§ 8. Der Gesichtspunkt des Völkerrechts	87
I. Die Forderung einer lückenlosen internationalen Ordnung	87
II. Das Postulat der effektiven Staatsangehörigkeit	90
§ 9. Der Standpunkt des schweizerischen Rechts	94
I. Die Ueberfremdung und das <i>ius sanguinis</i> der schweizerischen Mutter	94
II. Die Einheit der Familie	97
1. Bei der Geburt des Kindes	97
2. Nach der Geburt des Kindes	100
III. <i>De lege ferenda</i>	101

Verzeichnis der Abkürzungen

Annuaire	=	Annuaire de l'Institut de droit international privé
A. S. (n. F.)	=	Amtliche Sammlung der Bundesgesetze und Verordnungen (neue Folge)
B.	=	Bourbousson (Traité général de la nationalité dans les 5 parties du monde)
Suppl. A.	=	Supplément A, 1938
BG	=	Bundesgesetz
BGB	=	Deutsches Bürgerliches Gesetzbuch
BGE	=	Entscheide des schweizerischen Bundesgerichtes
BRB	=	Bundesratsbeschluss
BV	=	Bundesverfassung
FH	=	Flournoy and Hudson (Nationality Laws)
NZZ	=	Neue Zürcher Zeitung
Rev. crit.	=	Revue critique de droit international
Rev. de dr. int. pr.	=	Revue de droit international privé
S. Fr. Bl.	=	Schweiz. Frauenblatt
SJZ	=	Schweizerische Juristen-Zeitung
SJK	=	Schweizerische Juristische Kartothek
VO	=	Verordnung
ZbJV	=	Zeitschrift des bernischen Juristenvereins
Zt. f. a. ö. R. und VR	=	Zeitschrift für ausländisches öffentliches Recht und Völkerrecht
ZGB	=	Zeitschrift für schweizerisches Recht
ZSR	=	Schweizerisches Zivilgesetzbuch

Literaturverzeichnis

- Aksoy, Mehmet Resat*: La nationalité de la femme mariée et des enfants mineurs (d'après la loi turque). Diss. Fribourg 1941.
- Alvarez, Alex*: De l'influence des phénomènes politiques et sociaux dans l'organisation de la famille moderne. Diss. Paris 1899.
- *Le droit international américain*, Paris 1910.
- Ancel, Marc*: La condition de la femme dans la société contemporaine, Paris 1938.
- Audinet, Eugène*: La nationalité belge d'après la loi belge du 15 mai 1922 i. d. Rev. de dr. int. pr. (19) 1924.
- Battelli, M.*: Le statut de la femme en droit public suisse. Recueil de travaux de la faculté de droit de l'Université de Genève, Genf 1938.
- v. Bar, L.*: Theorie und Praxis des internationalen Privatrechts, 2 Bde., Hannover, 2. Aufl. 1889.
- Beck, Emil*: Die Staatsangehörigkeit der Ehefrau, i. d. Druckschriften der Schweizerischen Vereinigung für internationales Recht (Nr. 30).
- *S. J. K. Staatsangehörigkeit der Ehefrau* (Karten: 75, 130, 131).
- Bergmann, Alex*: Internationales Ehe- und Kindschaftsrecht, 2 Bde., Berlin 1938/40.
- Blösch, Ed.*: Betrachtungen über das Gemeindewesen im Kanton Bern und seine Reform, Bern 1848.

- Blumer, J.*: Staats- und Rechtsgeschichte der Schweiz. Demokratien, St. Gallen, 1850/58/59.
- Blumer-Morel*: Handbuch des schweizerischen Bundesstaatsrechts, 2./3. Auflage, 1887/91.
- Bluntschli, J. C.*: Staats- und Rechtsgeschichte der Stadt und Landschaft Zürich, 2 Bde., Zürich 1839.
- Borel, Eugène*: La nationalisation des étrangers, i. d. Druckschriften der schweiz. Vereinigung für intern. Recht, Zürich 1916.
- Boulbès, Raymond*: Commentaire du Code de la nationalité française, Paris 1946.
- Bourbousson, E.*: Traité général de la nationalité dans les cinq parties du monde, Paris 1931. Supplément A, Paris 1938.
- Boyve, J.*: Annales historiques du Comté de Neuchâtel et Valangin, Bern und Neuenburg 1854/61.
- Brierly, J. L.*: Die Zukunft des Völkerrechts, Zürich 1947.
- Burckhardt, W.*: Schweizerisches Bundesrecht, Frauenfeld 1930/32.
 — Kommentar der schweiz. Bundesverfassung, 3. Aufl., Bern 1931.
 — Die Einbürgerung der Ausländer in der Schweiz vom Standpunkte des Völkerrechts betrachtet, Schweiz. Vereinigung für intern. Recht, Zürich 1914.
 — Politisches Jahrbuch.
 — Die Rechtssprechung des Bundesgerichts im Jahre 1934, ZbJV, Bd. 71, S. 623 ff.
- Cahn, W.*: Reichs- und Staatsangehörigkeit, 4. Auflage, Berlin 1914.
 — Das Reichsgesetz über die Erwerbung und den Verlust der Reichs- und Staatsangehörigkeit vom 1. Juni 1870, Berlin 1908.
- Calbairac, G.*: Traité de la nationalité de la femme mariée, Paris 1929.
- Cluzel, G.*: De la nationalité des enfants mineurs d'étrangers, Diss. Paris 1901.
- Cogordan, G.*: La nationalité au point de vue des rapports internationaux, Paris 1890.
- Dias, Eusebio*: Orientaciones juridicas del Nuevo Estado Espanol, Universidad de Barcelona, 1939.
- Digest of international Law*, Bd. III, Washington 1942.
- Egger, A.*: Kommentar zum schweiz. ZGB, Familienrecht, 2. Aufl., Zürich 1936/43.
 — Ueber Scheinehen, id. Festgabe für Fritz Fleiner, Zürich 1937.
 — Der Schutz der Familie, Festgabe für August Egger, Zürich 1945.
- Ehrlich, Kurt*: Ueber Staatsangehörigkeit, zugleich ein Beitrag zur Theorie des öffentl.-rechtl. Vertrages und der subjekt. öffentl. Rechte, Diss. Zürich 1930.
 — Die Erstreckung der Einbürgerung auf die Familienangehörigen, SJZ, 25. Jahrgang, S. 337 ff.
 — Palladium — Zur Frage der Ausbürgerung, SJZ, 1945, S. 119.
- Etter, O.*: Der Verlust des Schweizerbürgerrechts, Diss. Zürich 1945.
- Fleiner, F.*: Schweiz. Bundesstaatsrecht, Tübingen 1923.
 — Schweizerbürgerrecht, ZSR, Bd. 23 n. F., S. 419 ff.
- Flournoy, R. W.*: Revision of the Nationality Laws of the U. S. A. Am. Journal of int. Law, Bd. 34, 1940.
- Flournoy and Hudson*: Nationality Laws of various countries as contained in constitutions, statutes and treaties, New York 1929.
- Frey, Elisabeth*: Das Bürgerrecht der Ehefrau, Diss. Bern 1942.
- Giacometti, Z.*: Die Auslegung der Schweiz. Bundesverfassung, akademische Antrittsrede, Zürich/Tübingen 1925.
 — Das Staatsrecht der schweiz. Kantone, Zürich 1941.
 — Das Vollmachtenregime der Eidgenossenschaft, Zürich 1945.
- Guerra, J. G.*: La constitution de 1925, Annales de la Universidad de Chile, Santiago de Chile, 1929.
- Guggenheim, Paul*: SJK Staatsangehörigkeit, Karten: 40, 102, 138, u. a.

- Harvard Law Review*: Bd. 41, S. 643 ff. Citizenship by birth, Note.
 — Bd. 54/2, S. 860 ff. The nationality act of 1940, Note.
- His*, Eduard: Geschichte des neueren schweiz. Staatsrechts, Basel 1920.
- Huber*, Eugen: System und Geschichte des schweiz. Privatrechts, Bd. I, 1886.
- Huber*, Max: Die soziologischen Grundlagen des Völkerrechts (internationalrechtliche Abhandlungen), Berlin 1923.
 — Grundlagen nationaler Erneuerung, Zürich 1934.
- Hyde*, Charles Cheney: Am. Journal of int. Law (Note), Bd. 35, S. 314 ff.
- Ilg*, Alfred: Die Einbürgerung kraft Gebietshoheit, Diss. Zürich 1922.
- Kobarg*, H.: Die Einheit der Familie im Staatsangehörigkeitsrecht, Diss. Göttingen 1936.
- Kruse-Jensen*, C.: Rev. de droit intern. priv., 1926, S. 440 ff.
- Krafft*, A.: Suisses à double nationalité, SJZ, 1945, S. 87.
- Lucas*, Pierre-Louis: Le nouveau code de la nationalité française, i. d. Rev. crit., 1946 (Januar—Juni), S. 20 ff.
 — La nouvelle réglementation de la nationalité française, i. d. Rev. crit., 1939, S. 1 ff.
- Makarov*, A. N.: La nationalité de la femme mariée, Recueil des cours de la Haye, 1937, II, S. 115 ff.
 — Gesetze über Fragen der Staatsangehörigkeit 1935—1938, i. d. Zt. f. a. ö. R. und VR, Bd. IX, S. 540 ff.
 — Estland, das Staatsangehörigkeitsgesetz, Zt. f. a. ö. R. und VR, Bd. 8, S. 547 ff.
 — Sowjetrussland, Staatsangehörigkeit, Zt. f. a. ö. R. und VR, Bd. 8, S. 801 ff.
 — VO d. Präsidiums des Obersten Rates der UdSSR v. 7. Sept. 1940 über den Erwerb der Staatsangehörigkeit d. UdSSR durch Staatsangehörige der Lettischen und Estnischen Sozialistischen Sowjetrepubliken, Zt. f. osteurop. R., Bd. 7, S. 184 ff.
 — Die Einführung der Sowjetgesetzbücher in den der Sowjetunion neuangegliederten Gebieten, Zt. f. osteurop. R., Bd. 7, S. 423 ff.
 — Sowjetunion, Gesetz über die Staatsangehörigkeit, Zt. f. a. ö. R. und VR, Bd. 2, S. 739 ff.
- Manresa*, D. José Maria: Comentarios al Código Civil, Bd. I, 5. Aufl., Madrid 1924.
- Masnata*, A.: La lutte des nationalités et le fédéralisme, Diss. Lausanne 1933.
- Massnahmen* gegen die Ueberfremdung der Schweiz, Schweiz. Vereinigung f. int. R., Zürich 1916.
- Meyer*, Jean: La perte de la nationalité suisse par mariage, Diss. Fribourg 1942.
- Moneva y Puyol*, J.: Introduccion al derecho hispanico, 2. Aufl., Barcelona 1942.
- de Morsier*, Gaston: Etude sur la nationalité des enfants mineurs, Diss. Genf 1895.
- Naccary*, Carmen: La nationalité de la femme mariée dans les principaux pays, Diss. Genf 1925.
- Nawiasky*, H.: Der Bundesstaat als Rechtsbegriff, Tübingen 1920.
- Niboyet*: Cours de dr. int. privé, Paris 1946.
- Oppikofer*, H.: Internationale Rechtsvereinheitlichung als Nachkriegsproblem, SJZ, 1945, 41. Jahrgang, S. 97 ff.
- Pestalozzi*, H.: Historisches zur Frage der Unverlierbarkeit des Schweizerbürgerrechts, SJZ, 1945, S. 316 ff.
- Posada*, A.: La nouvelle constitution en Espagne, Paris 1932.
- Rieser*, W.: Das Schweizerbürgerrecht, Diss. Bern 1892.
- Ruth*, Max: Das Schweizerbürgerrecht, ZSR n. F., Bd. 56, S. 1 a ff.
 — Das Bürgerrecht beim Eheschluss einer Schweizerin mit einem Ausländer, ZbJV, Bd. 78 (1942), S. 1 ff.
- Rüttimann*: Ueber die Geschichte des Gemeindebürgerrechts, Orell Füssli, 1862.

- Salem, M.*: La loi nouvelle sur la nationalité turque, i. d. Revue de dr. int. privé, 1929 (24), S. 25 ff.
- Sauser-Hall, G.*: Le droit d'option et les mesures de rétorsion d'Etats étrangers, i. d. Schweiz. Vereinigung für intern. Recht, Zürich 1915.
- La nationalité en droit suisse, Bern 1921.
- La nationalité de la femme mariée, i. d. Schweiz. Vereinigung für intern. Recht, Nr. 29, Zürich und Leipzig 1933.
- Schauberg, J.*: Zeitschrift für noch ungedruckte schweiz. Rechtsquellen, 1844 bis 1847.
- Schindler, D.*: Verfassungsrecht und soziale Struktur, 2. Aufl., Zürich 1944.
- Contribution à l'étude des facteurs psychologiques et sociologiques du droit international, Paris (Sirey) 1934, S. A. aus den Cours de La Haye.
- Notrecht und Dringlichkeit, Zürich, 1942, S. A. aus der NZZ, erschienen in Nr. 1669, vom 19. Okt. 1942 und Nr. 1671 vom 20. Okt. 1942.
- «Zur Diskussion über das Notrecht», erschienen in Nr. 1973 vom 6. Dez. 1942.
- Schwartz, G.*: Das Recht der Staatsangehörigkeit in Deutschland und im Ausland seit 1914 (Rechtsvergleichende Abhandlungen, Berlin 1925).
- Sieber, Jac.*: Das Staatsbürgerrecht im internationalen Verkehr, Bern 1907.
- Die Zwangseinbürgerung, die mehrfache Staatsangehörigkeit und die Option im internationalen Verkehr, i. d. Schweiz. Vereinigung für internationales Recht, Zürich 1916.
- Stahel, Arnold*: Gemeindebürgerrecht und Landrecht im Kanton Zürich, Diss. Zürich 1941.
- Stauffer, W.*: Die Staatsangehörigkeit der Ehefrau, i. d. ZbJV, Bd. 64, S. 325 ff.
- Ehe und Heimat, Zürich 1943.
- Steinlin, P.*: Die Wiedereinbürgerung ehemaliger Schweizerbürger nach schweizerischem Bundesrecht, Diss. Zürich 1937.
- Stettler*: Versuch einer urkundlich-geschichtlichen Entwicklung der Gemeinde- und Bürgerrechtsverhältnisse im Kanton Bern, Bern 1840.
- Stoll, H.*: Der Verlust des Schweizerbürgerrechts, Diss. Zürich 1888.
- Trias de Bes, J. M.*: La constitution républicaine espagnole de 1931, Rev. dr. int. privé, 1929 (24), S. 25 ff.
- Trinh, Dinh Thao*: De l'influence du mariage sur la nationalité de la femme, Diss. Aix-en-Provence, 1929.
- Valéry, Jules*: Manuel de dr. int. privé, Paris 1914.
- La nationalité du Vatican, Rev. de dr. int. privé, 1931, S. 1 ff.
- Verdross, A.*: Völkerrecht, Berlin 1937.
- Vidor, L.*: Die Staatsangehörigkeit der Ehefrau nach schweiz. Recht, Diss. Zürich 1932.
- Weber, Alice*: Die Staatsangehörigkeit der Ehefrau nach dem Gesetz vom 10. Aug. 1927, Diss. Zürich 1930.
- Weiss, André*: Manuel de droit international privé, 9. Aufl., Paris 1925/28 (avec suppl.).
- Traité théorique et pratique de droit international privé, 1. Bd., 2. Aufl., Paris 1907.
- v. Wyss, Frydr.*: Die schweizerischen Landsgemeinden, ZSR, Bd. 1, S. 20 ff.
- Zaballos, E. S.*: La nationalité au point de vue de la législation comparée et du droit privé humain, Paris 1914/19.
- Zepf, Karl*: Die Staatsangehörigkeit der verheirateten Frau, Diss. Tübingen 1929.
- Zitelmann, E.*: Internationales Privatrecht, 2. Aufl. 1914.

Vorwort

Auf Anregung von Herrn Professor Dr. D. Schindler † wählten wir das Thema der vorliegenden Arbeit: «Die Staatsangehörigkeit der Kinder aus national-gemischten Ehen», und wir möchten ihm an dieser Stelle unseren besonderen Dank aussprechen für sein Entgegenkommen und die wohlwollende Unterstützung, die er unserer Arbeit während der Zeit ihres Entstehens gewährte.

Zu Beginn unseres Jahrhunderts stellte sich im europäischen Staatsangehörigkeitsrecht zum ersten Mal die Frage nach der Staatsangehörigkeit verschiedener Mitglieder derselben Familie. Zunächst wurde in national-gemischten Ehen auf die Möglichkeit einer vom Ehemann unabhängigen Staatsangehörigkeit der Ehefrau hingewiesen, ausgehend von der veränderten Stellung der Frau innerhalb der Gesellschaft und innerhalb der Familie. Lange Jahre nahm das Problem der Staatsangehörigkeit der Ehefrau einen grossen Platz in wissenschaftlichen Abhandlungen ein, und das positive Recht suchte vielerorts neue Lösungen unter Aufgabe des alten europäischen Postulates der Familieneinheit. In der Folge wurde dann da und dort zaghaft auch die Frage nach der Staatsangehörigkeit der Kinder aus national-gemischten Ehen aufgeworfen, und damit wird der Erwerb des Bürgerrechts einer Kritik unterzogen.

Insbesondere nach dem ersten Weltkrieg war die Auseinandersetzung mit dem «modernen Prinzip» eine sehr intensive, und es wurden zahlreiche Versuche einer Verständigung auf internationaler Ebene unternommen.

Die Diskussion war in vollem Gang, als der Ausbruch des zweiten Weltkrieges die grundsätzlichen Fragen der Staatsangehörigkeit in den Hintergrund treten liess. Die Revision oder Neuschaffung des einen oder anderen Gesetzes lassen erkennen, dass diese Umgestaltungen meistens einen rechtsfeindlichen Charakter tragen, der die Abwehr eines jeden Staates gegen alles Fremde und das Misstrauen unter den Völkern deutlich widerspiegelt. Besonders bezeichnend sind die zahlreichen Bestimmungen über den Entzug des Bürgerrechts. Nach Kriegsende haben einzelne Staaten ihr Staatsangehörigkeitsrecht neu geordnet; doch ist das betreffende Material

teils aus sprachlichen Gründen, teils weil ein Austausch von Publikationen noch nicht stattfindet, meist schwer zugänglich*. Selbst in der Schweiz wirken sich die ausserordentlichen Zeitumstände hemmend auf den Zugang zum behördlichen Material aus. Soweit ausländisches Recht in der Arbeit herangezogen wird, ist es in der Hauptsache positives Recht, wie es schon vor dem Krieg bestanden hat, abgesehen von den Neuerungen in einigen wichtigen Staaten**.

Bei der Betrachtung der grundsätzlichen Probleme der Staatsangehörigkeit sollen jedoch nicht Gesetze als Unterlage dienen, welche unter dem rechtszerstörenden Einfluss des Krieges entstanden sind. Massgebend für denjenigen, der das Recht sucht, können in keinem Fall die Auswüchse des Krieges sein, sondern er muss zurückgreifen auf die Entwicklung, wie sie in einer Umgebung des Friedens, des Willens zur Verständigung und zur fruchtbaren Zusammenarbeit der Völker unter Achtung der Eigentümlichkeit eines jeden Staates und der Persönlichkeit eines jeden Menschen möglich war und wieder werden muss.

* Dies trifft insbesondere für die Staaten Osteuropas zu, welche z.T. neue Staatsangehörigkeitsgesetze erlassen haben.

** Insbesondere haben die Vereinigten Staaten (1940) und Frankreich (1945) umfassende Staatsangehörigkeitsgesetze geschaffen.

Einleitung

Die vorliegende Arbeit befasst sich mit einer Teilfrage des Staatsangehörigkeitsrechts, das heisst mit Normen, die den Erwerb und Verlust einer Staatsangehörigkeit regeln¹. Die Gesamtheit der Staatsangehörigen eines Staates bildet das Staatsvolk im engsten Sinne².

Damit der Bestand dieses Staatsvolkes im Wechsel der Generationen gesichert bleibt, ist das Bürgerecht jedes Menschen im Moment seiner Geburt bereits geregelt. Es kann nach zwei grundsätzlich verschiedenen Gesichtspunkten bestimmt werden. Entweder setzt sich ein Staat in personeller Beziehung aus den Menschen zusammen, die ein bestimmtes örtliches Verhältnis zum Staatsgebiet besitzen³, es findet das *ius soli* Anwendung, oder aber die Kinder von Bürgern erwerben kraft Abstammung nach dem Prinzip des *ius sanguinis* ihre Staatsangehörigkeit. Die erste Lösung fällt in ihrer reinen Form für unsere Problemstellung ausser Betracht, weil dabei die Nationalität der Eltern bedeutungslos ist. Die zweite Lösung, das sogenannte Abstammungsprinzip, ist in Europa seit dem Bestehen der modernen Nationalstaaten, in der Schweiz seitdem es eine gesamtschweizerische Nationalität gibt, die herrschende. Wird unter der Voraussetzung, dass das Bürgerrecht von den Kindern kraft Abstammung erworben wird, ausserdem noch die Annahme getroffen, dass die Eltern eine national-gemischte Ehe⁴ verbindet, besteht prinzipiell die doppelte Möglichkeit, dass die Kinder dem Vater oder der Mutter in ihre Staatsangehörigkeit nachfolgen. Heute bildet der Staat, der sich ausschliesslich oder vorwiegend auf dem Bürgerstamm des Mannes aufbaut, in den europäischen Ländern die Regel. Einhergehend mit der wirtschaftlichen und sozialen Emanzi-

¹ Max Ruth: Das Schweizerbürgerrecht, ZSR (n. F.), Bd. 56 II, S. 5a, «Das Staatsangehörigkeitsrecht regelt lediglich den Erwerb und Verlust des Bürgerrechts...»

² Es soll hier nicht näher auf die verschiedenen Ansichten in der Rechtswissenschaft bezüglich des Begriffes «Staatsvolk» eingetreten werden. Man vergleiche dazu zum Beispiel Etter O.: Der Verlust des Schweizerbürgerrechtes, Diss. Zürich 1945, § 2, und die dort zitierte Literatur.

³ Vgl. Giacometti, Staatsrecht der Kantone S. 105.

⁴ National-gemischte Ehe heisst, die Ehefrau besitzt während bestehender Ehe oder vor ihrer Verheiratung eine vom Ehemanne verschiedene Staatsangehörigkeit.

pation der Frau im Laufe der letzten Jahrzehnte, die durch die beiden Weltkriege stark gefördert wurde, haben zwar eine Anzahl Staaten ihre Gesetzgebung dahin geändert, dass die Frau ihr angestammtes Bürgerrecht durch eine Ehe mit einem Ausländer nicht mehr verliert und dass sich das Bürgerrecht der Kinder aus solchen Ehen unter gewissen Umständen oder ohne weitere Bedingungen, nach demjenigen der Mutter sowohl wie nach demjenigen des Vaters richten kann.

Stellt man die Frage nach der Staatsangehörigkeit der Kinder aus national-gemischten Ehen im schweizerischen Rechtsgebiet, so präzisiert sie sich zur Untersuchung, welche Wirkung dem Bürgerrecht der Mutter auf dasjenige ihrer Kinder in den von der Regel der Familieneinheit abweichenden Fällen zukommt.

1. KAPITEL

*Die Geschichtliche Entwicklung des Bürgerrechts zur heutigen Staatsangehörigkeit*⁵

§ 1. Allgemeines

Aus den Dorfzugehörigkeiten und städtischen Bürgerrechten des Mittelalters ist unsere heutige Staatsangehörigkeit hervorgegangen. Schon vor der französischen Revolution wurden Prinzipien vorgezeichnet, die noch immer den Regelungen auf dem Gebiet des Bürgerrechts zugrunde liegen.

Das Staatsangehörigkeitsrecht jedoch, wie es die geltenden Gesetzgebungen der meisten Länder kennen, ist weitgehend ein Produkt des letzten Jahrhunderts und das Teilgebiet der national-gemischten Ehen hat sogar erst in den letzten Jahrzehnten eine besondere und eingehende Beachtung erfahren.

In der Folge der immer rascheren und zuverlässigeren Entwicklung der Verkehrsmittel, der immer weitergehenden gegenseitigen wirtschaftlichen Abhängigkeit und Verflechtung der Staaten, fanden ausgedehnte Bevölkerungsverschiebungen statt. Gleichzeitig führten immer mehr Länder den obligatorischen Militärdienst ein.

Alle diese Tatsachen erforderten dringend die Herausarbeitung sicherer Kriterien, auf Grund derer jederzeit die Staatsangehörigkeit eines Menschen festgestellt werden konnte. Mit dem regeren Bevölkerungsaustausch, hervorgerufen durch Auswanderung, politische

⁵ Die Begriffe Bürgerrecht und Staatsangehörigkeit (Nationalität) decken sich teilweise und werden oft als Synonyme verwendet. Man kann ebenso gut von einem schweizerischen, französischen, etc. Bürgerrecht sprechen wie von einer schweizerischen, englischen, deutschen, etc. Staatsangehörigkeit. Staatsangehörigkeit bedeutet die dem 19. und 20. Jahrhundert eigene Zugehörigkeit zu einem Nationalstaat, während Bürgerrecht auch für lokale Zugehörigkeit zu einer Gemeinde oder zu einer Stadt in früherer Zeit verwendet wird. Vgl. dazu: Rüttimann, Ueber die Geschichte des schweizerischen Gemeindebürgerrechts, S. 5/6; Fleiner, Schweizerisches Bundesstaatsrecht, 11, S. 90, Anmerk. 1; Cogordan, La nationalité au point de vue des rapports internationaux, S. 4 ff.

Emigration, Wechsel des Arbeitsortes, oder nur kurzfristigen Aufenthalt in einem fremden Land, wächst die Zahl der Ehen zwischen Staatsangehörigen verschiedener Nationen. Ledige Einwanderer heiraten oft einheimische Frauen, besonders wenn sie die Absicht haben, sich dauernd niederzulassen. Hat aber der Einwanderer bereits eine Familie und siedelt sich mit ihr in einem neuen Lande an, werden im allgemeinen die Kinder Ehen mit Angehörigen des Einwandererstaates schliessen⁶. Auch zeitlich wenig ausgedehnte Aufenthalte ausländischer Bevölkerungsteile wie Besetzungstruppen, Internierte⁷, Kriegsgefangene oder einzelner Ausländer wie Kurgäste, Studenten, Saisonarbeiter⁸, vermögen die Anzahl der nationalgemischten Ehen bereits erheblich zu steigern.

Der jeweilige Verlauf solcher Strömungen bildet eine wichtige Grösse für die Bevölkerungspolitik eines Landes, die in der Bürgerrechtsgesetzgebung ihren Ausdruck findet. Während des ganzen 19. Jahrhunderts galt in den Kulturstaaen des alten Kontinents ohne Ausnahme die Regel, dass die Ehefrau die Staatsangehörigkeit des Mannes erwirbt und die eigene verliert. Heute nun wirkt gerade die Behandlung der fremden Ehefrau, die einen Inländer heiratet und der eigenen Staatsangehörigen, die einen Ausländer heiratet, durch ihren Einfluss auf das Bürgerrecht der Kinder als wichtiges Regulativ bei der Schaffung neuer Staatsangehöriger und bei der Absorbierung von Ausländern.

§ 2. Die Entwicklung im schweizerischen Rechtsgebiet

Die Dreiteilung unserer Staatsangehörigkeit in Gemeinde-, Kantons- und Schweizerbürgerrecht beruht auf einer langen geschichtlichen Entwicklung. Zuerst entstand das Gemeindebürgerrecht, und auch dieses hat es in unserem Sinne vor dem 16. Jahrhundert nicht gegeben⁹. Einerseits erfüllte die Gemeinde damals als Schutz- und

⁶ Vgl. Calbairac: Code de la nationalité de la femme mariée, p. 4.

⁷ Man denke in neuester Zeit an die verhältnismässig zahlreichen Ehen von amerikanischen und englischen Soldaten der Besetzungsarmeen mit französischen, deutschen und italienischen Frauen, an diejenigen von in der Schweiz internierten Polen mit Schweizerinnen usw.

⁸ Verschiedentlich sind Ehen vorgekommen zwischen ausländischen Studenten, amerikanischen Urlaubern etc. und Schweizerinnen.

⁹ Rüttimann: Ueber die Geschichte des schweizerischen Gemeindebürgerrechts, S. 6/7.

Rechtsgenossenschaft Aufgaben, die heute dem Staate obliegen und andererseits war das Gemeindebürgerrecht immer von Wohnsitz und Grundeigentum abhängig, das heisst, man konnte es im allgemeinen nur erlangen, wenn man gleichzeitig ein Grundstück oder ein Haus erwarb und bei Wegzug aus der Gemeinde verlor man es nach kurzer Zeit wieder. Bei den Dörfern und in früher Zeit auch bei den Städten beruhte die Zugehörigkeit zu den Gemeinden zum grossen Teil auf Nutzungsrechten landwirtschaftlicher Natur¹⁰.

Bis zur französischen Revolution können zwei grosse Epochen in der Entwicklung des Gemeindebürgerrechts festgestellt werden. Der erste Abschnitt reicht ungefähr bis zur Reformation und zeichnet sich durch leichte, häufige Erteilung des Bürgerrechts an Fremde aus. Die Städte insbesondere versuchten ihre Bürgerschaft ständig zu vermehren, da dies eine Verstärkung ihrer Wehr- und Steuerkraft bedeutete. Nach der Reformation werden die Gemeinden nach und nach zur obligatorischen Armenpflege verpflichtet¹¹ und daraus entsteht dann ein persönliches Heimatrecht, wie es noch unserem heutigen Gemeindebürgerrecht zugrunde liegt¹². In dieser Zeit wächst auch die Macht grösserer Staatsgebilde, die die Aufgaben der Wahrung von Frieden und Recht, die vorher die Gemeinden erfüllt hatten, immer mehr übernahmen¹³. Bald entsteht das Bestreben, solche Macht auf einen möglichst kleinen Personenkreis zu beschränken und es beginnt die dem Mittelalter entgegengesetzte Strömung, die danach trachtet, das Bürgerrecht mit seinen Vorteilen nach Möglichkeit abzuschliessen. Von demjenigen, der sich in einer Gemeinde niederlassen will, werden Einzugsgebühren erhoben¹⁴, und der Eintritt in ein städtisches Bürgerrecht wird auf jede Weise erschwert. Die Bürgernutzungen und die vielen Aemter und Aemtschen werden auch in kleinen, in einem Untertanenverhältnis stehen-

¹⁰ Bluntschli: Staats- und Rechtsgeschichte der Stadt- und Landwirtschaft Zürich, 4. Buch, S. 63: «(Die Einzugsbriefe) zeigen am besten, in welcher Verbindung damals und bis ins 18. Jahrhundert hinein noch das Recht auf die Almende und das Bürgerrecht stand.»

¹¹ Infolge des Tagsatzungsbeschlusses vom 30. Sept. 1551. Vgl. Sieber: Das Staatsbürgerrecht im internationalen Verkehr, Bd. I, S. 18.

¹² Sieber a. a. O. S. 19 und Rüttimann a. a. O. S. 8.

¹³ Rüttimann, a. a. O. S. 8: «Die bedeutenden Städte sind Landesherren geworden, sie stützen sich weniger auf die Zahl und Kraft ihrer Bürgerschaft, als auf die Ausdehnung und Energie ihrer Herrschergewalt.»

¹⁴ Vgl. Bluntschli: a. a. O. S. 63.

den Städten immer engherziger gegen Fremde abgesperrt¹⁵. In den Städten entsteht auf diese Weise das Patriziat und in den Dörfern entwickeln sich die Gerechtigkeitsgenossenschaften. Beide trachten danach, möglichst wenige an ihren wirtschaftlichen und politischen Vorrechten teilnehmen zu lassen und sich vor den Lasten der Armenunterstützung zu schützen. Da die sogenannten Hintersässen, die gegen die Entrichtung eines Schirmgeldes geduldet wurden, politisch sozusagen rechtlos waren, konnten sich schliesslich die Schweizer nur noch im engen Raume ihrer Heimatgemeinde freier entwickeln¹⁶. Dieser Zustand dauerte mit ganz wenigen Ausnahmen bis zum Untergang der alten Eidgenossenschaft.

Was den Erwerb und Verlust des Gemeindebürgerrechts in dieser Zeit anbelangt, galt als allgemeinste Regel, dass Burgerssöhne ebenfalls Bürger waren oder doch sehr leicht das Bürgerrecht erwerben konnten¹⁷. Später bildet sich der Grundsatz aus, dass der Frau und den Kindern eines eingewanderten Bürgers von selbst das Bürgerrecht zukomme. Die Kinder eines Ausbürgers¹⁸ hingegen mussten sich an manchen Orten ins Bürgerrecht aufnehmen lassen, wobei sie jedoch von den Leistungen, die einem Fremden oblagen, ausgenommen wurden¹⁹. Es gab auch Orte, an denen derjenige, der eine Burgerstochter heiratete, das betreffende Bürgerrecht erlangen konnte²⁰. In Neuenburg und Valangin musste es eine Burgerstochter sein, die ein Haus besass. Dann erhielt der Mann, der sie heiratete und zu

¹⁵ Blösch: Betrachtungen über das Gemeindewesen im Kanton Bern, S. 18 nennt die Schweiz in dieser Zeit «eine Pfütze, in der sich der Schlamm allgemeinen Spiessbürgertums ansetzte.» Vgl. auch Stettler, Versuch einer urkundlich geschichtlichen Entwicklung der Gemeinde- und Bürgerrechtsverhältnisse im Kanton Bern, S. 81.

¹⁶ E. His: Geschichte des neueren schweizerischen Staatsrechts, Bd. I, S. 106/107 und die dort zitierte Literatur.

¹⁷ Im Richtebrief der Stadt Zürich, in der Handfeste von Diessenhofen, Winterthur etc. werden die Burgerssöhne neben den Bürgern besonders erwähnt. In Fryburg wurde der Sohn erst beim Tode des Vaters Bürger.

¹⁸ «Ausbürger» ist ein ausserhalb der Gemeinde, resp. der Stadt wohnender Bürger.

¹⁹ Z. B. in Neuenburg: Rüttimann a. a. O. S. 41.

²⁰ Vgl. Stadtrecht von Diessenhofen Art. 195, abgedruckt bei J. Schauberg: Zeitschrift für noch ungedruckte schweizerische Rechtsquellen, II. Band, S. 44... «wann ein frömder und einer so nit Bürger ist, einss Burgerss Dochter zu der Ee nimpt... so mögen sy (Schultheiss und Rat) zü Bürger annehmen.» Lois et statuts de la ville de Payerne, Bern 1733, abgedruckt bei Blösch a. a. O. S. 9, Anm. 3, «Les filles uniques ne pourront plus faire leurs maris bourgeois contre l'ancienne pratique.»

ihr zog, ihr Bürgerrecht und ihren Namen²¹. Wir sehen immer wieder, dass in früherer Zeit sehr stark auf eine konkrete Beziehung zur Gemeinde wie Wohnsitz und Grundeigentum, geachtet wurde, da diese eine gewisse Gewähr dafür gab, dass der betreffende Bürger auch wirklich mit seiner Gemeinde verbunden war. So wurde nicht nur der Frau, die einen fremden Bürger heiratete, wenn sie gewisse Bedingungen erfüllte²², das Bürgerrecht ihres Mannes gegeben, sondern in den vorher genannten Fällen erwarb der Mann, der eine fremde Bürgerin nicht nur heiratete, sondern durch Wohnsitznahme bekundete, dass er in die Heimat seiner Frau eintreten wolle, ebenso gut das Bürgerrecht seiner Gattin. Der raschen Assimilierung eines solchen Neubürgers stand nichts im Wege und auf alle Fälle waren sicher seine Kinder am Heimatort der Mutter völlig verwurzelt. Bei der heutigen weitgehenden «Vergeistigung» unseres Gemeindebürgerrechts, bei dem oft sogar die Erinnerung an die Heimatgemeinde, in der seit Generationen niemand aus der Familie mehr gewohnt hat, verloren ging, hat sich der Grundcharakter der Gemeindegemeinschaft vollständig geändert. Die erwähnten konkreten Beziehungen dehnten sich im Zuge der natürlichen Entwicklung, die die Erstarkung der Bundesgewalt im Laufe des vorigen Jahrhunderts zur Folge hatte, auf den Gesamtstaat, den Bund aus. Die Frage der Einheirat des Mannes ins Bürgerrecht seiner Frau, wenn er beabsichtigt, sich in ihrem Staate dauernd niederzulassen und die Uebertragung des Bürgerrechts der Mutter auf die Kinder, wenn diese in ihrem Heimatstaat geboren werden oder aufwachsen, gewinnt heute auf der Ebene des internationalen Verkehrs wieder an Wichtigkeit, wenn es gilt, wie später noch zu zeigen sein wird, einer ähnlichen Loslösung des Staatsbürgerrechts von jeder realen

²¹ J. Boyve : Annales historiques du Comté de Neuchâtel et Valangin, Bd. I, S. 340.

²² Vgl. Blumer: Staats- und Rechtsgeschichte der Schweiz, Demokratie, Bd. II, S. 313. Abgedruckt bei Rüttimann a. a. O. S. 22: eine Ratsverordnung aus dem Jahre 1795 enthält die Bedingungen, unter denen eine fremde Frauensperson in die Stadt und Landschaft Zürich heiraten kann, «sie soll zeigen, dass sie ehlicher Geburt, ehrlichen Lebens und Wandels, und dass sie niemandem mit Leibeigenschaft zugethan sei, auch keinen nachjagenden Herrn habe, besonders aber, dass sie zu unserer reformierten evangelischen Religion sich bekenne, sodann, dass sie ein Vermögen von 300 oder bzw. 400 Gulden allbereit wirklich besitze, oder künftig von den ihrigen unfehlbar zu beziehen haben werde». Erfüllte die Frau diese Bedingungen nicht, verlor auch der Mann, der sie heiratete, sein eigenes Bürgerrecht. (Rüttimann, S. 23.)

Bindung, wie es die reine Anwendung des *ius sanguinis* nach agnatischem Prinzip mit sich bringen kann²³, zu steuern.

Anfänglich war ein Kantonsbürgerrecht, ein sogenanntes «Landrecht» nicht notwendig mit dem Gemeindebürgerrecht verbunden. Im 16. Jahrhundert, als das Gemeindebürgerrecht schon ziemlich ausgebildet war, begannen allmählich die Regierungen eine Bewilligung zu erteilen und verlangten ein Schutz- und Schirmgeld bei der Aufnahme eines Hintersässen in das Gemeindebürgerrecht. So ergab sich eine Verbindung zwischen den bisher unabhängigen Gemeinden und den Kantonen oder «Ländern»²⁴.

Ein einheitliches Schweizerbürgerrecht²⁵ schafft zum ersten Mal die Verfassung der Helvetik. Es dauerte vom Februar 1799 bis zum Februar 1803. In der Mediation gab es ein Schweizerbürgerrecht wieder nur dem Namen nach und in den souveränen Kantonen gewannen die früheren Zustände wieder die Oberhand. Auch die Verfassungen und Verfassungsentwürfe bis zur Bundesverfassung 1848 hielten meist an der Bezeichnung «Schweizerbürgerrecht» fest, aber damit war lediglich die Zugehörigkeit zu einem Kanton gemeint²⁶.

Ein besonderes Uebel in den bürgerrechtlichen Verhältnissen trat in jener Zeit immer deutlicher hervor: die Heimatlosigkeit²⁷. Manche Kantone waren sehr leicht geneigt, ihren Bürgern das Bürgerrecht zu entziehen²⁸, so dass sich die Zahl der Heimatlosen seit dem Zusammenbruch der alten Eidgenossenschaft ständig vergrös-

²³ Siehe W. Burckhardt: Die Einbürgerung der Ausländer in der Schweiz.

²⁴ Walter Rieser: Das Schweizerbürgerrecht, Diss. Bern 1892, S. 31/32.

²⁵ Die vorliegende Arbeit wird sich nach Beendigung des geschichtlichen Teils nur noch auf die gesamtschweizerische Staatsangehörigkeit beziehen. Staat in völkerrechtlichem Sinne ist nach den Wandlungen im Kompetenzbereich von 1848 der Bund. Es ist selbstverständlich, dass der Erwerb oder Verlust des einen Bürgerrechts, etwa des Kantonsbürgerrechts nicht eintritt ohne gleichzeitigen Erwerb oder Verlust der beiden anderen Bürgerrechte, die Staatsangehörigkeit jedoch will sagen Angehörigkeit zum schweizerischen Gesamtstaat. Nur vergleichsweise wird in Ausnahmefällen auf Verhältnisse in früherer Zeit oder solche zwischen den Kantonen verwiesen werden. Betrachtungsgegenstand ist aber die Staatsangehörigkeit von Kindern aus Ehen zwischen schweizerischen und ausländischen Staatsangehörigen. Vgl. Fleiner: Schweizerisches Bundesstaatsrecht, S. 90.

²⁶ Sieber I, S. 24 und His II, S. 201.

²⁷ Sieber I, S. 23, und His II, S. 201.

²⁸ Die wichtigsten Entzugsgründe waren: Konversion, Heirat mit einer Frau der anderen christlichen Konfession, Verheiratung im Ausland, für die keine behördliche Autorisation bestand, oft sogar liederlicher Lebenswandel. (Sieber I, S. 23 und S. 413.)

serte. Sie entwickelten sich zu einer richtigen Landplage, da diese Unberechtigten und Geduldeten von einem Kanton in den anderen abgeschoben wurden. Aus dem Kampf, den die Tagsatzung mit den alten Orten ausfocht, um der Heimatlosigkeit zu steuern, ist dann schliesslich das Prinzip der sogenannten Unverlierbarkeit des Schweizerbürgerrechts hervorgegangen.

Es interessiert hier besonders das Konkordat vom 8. Juli 1808²⁹. Entstanden im Kampf gegen die Heimatlosigkeit, befasst es sich mit den national-gemischten Ehen und bestimmt, dass die auswärtige Frau durch eine nach Landgesetzen geschlossene und eingesegnete Ehe das Heimatrecht und das Kantonsbürgerrecht des Mannes erwirbt.

Dies bedeutet die rechtliche Grundlegung auf dem Gebiet der Eidgenossenschaft des sogenannten klassischen Prinzips im Staatsangehörigkeitsrecht, welches verlangt, dass die Frau bei der Heirat die Staatsangehörigkeit des Mannes erwerbe und die ihre verliere. Mann und Frau erlangen so die gleiche Staatsangehörigkeit, und es ist selbstverständlich, dass bei einem Aufbau des Rechts auf dem *ius sanguinis* auch die Kinder die gleiche Staatsangehörigkeit erwerben. Es wurde durch das Konkordat von 1808 die erste Hälfte dieses Prinzips ausdrücklich geregelt und die zweite Hälfte davon weitgehend gemäss Wohnheitsrecht angewendet. Abgesehen von Einflüssen gewisser ausländischer Gesetzgebungen, die davon abgewichen sind, hat sich das klassische Prinzip im grossen und ganzen bis heute in der Schweiz erhalten, obwohl sich unterdessen in den tatsächlichen Verhältnissen Vieles geändert hat³⁰.

1819 wurde das Konkordat von 1808 von 17 Kantonen bestätigt³¹.

Mit der Bundesverfassung von 1848 erlangt der Bund eine selbständige Staatsgewalt und bildet einen eigenen Rechtskreis.

Die Kompetenzen des Bundes werden von denjenigen der Kantone ausgeschieden, und das Schweizerbürgerrecht erhält zum ersten Mal einen eigenen staatsrechtlichen Inhalt³². Art. 43/1 statuiert die

²⁹ Repertorium der eidg. Abschiede von 1803—1813, S. 222

³⁰ Wir denken vor allem an die grosse Zahl der staatenlosen Ausländer des letzten Jahrzehnts, die sich zum Teil bei uns niedergelassen haben, an das Problem der Scheinehen, etc.

³¹ Repertorium der eidg. Abschiede von 1814—1848, II, S. 606.

³² Art. 43, 56 der BV von 1848.

Unverlierbarkeit³³ des Schweizerbürgerrechts. Es bedeutet dies einen grossen Schritt vorwärts in der Bekämpfung der Heimatlosigkeit. Diese Bestimmung ist zwar nicht unangefochten geblieben. Besonders Zürich, dann auch St. Gallen setzten sich dafür ein, dass das Bürgerrecht erlöschen solle, wenn dessen Träger im Ausland ein neues, unbestrittenes Bürgerrecht erworben habe³⁴. Dieser Vorschlag wurde mit der Begründung zurückgewiesen, dass es den Ansichten des Volkes widerspreche. Später sprach man von der «Heiligkeit»³⁵ und Unantastbarkeit des Schweizerbürgerrechts, und dass diese Ansicht seit langer Zeit im Volkempfinden verwurzelt sei. Dass dieses Argument nicht stichhaltig ist³⁶, kann gezeigt werden anhand der vorangehenden Darlegungen bezüglich der Entwicklung des Bürgerrechts vor 1798, wo die zahlreichen Verlustgründe des kantonalen Rechts aufgeführt wurden³⁷.

Wichtig war, dass eine Quelle der Heimatlosigkeit verstopft werden konnte, auf eine Weise, dass nicht die Kantone, die nun verpflichtet waren, ihre Heimatlosen einzubürgern³⁸, andererseits durch Entzug des Bürgerrechts wieder die Möglichkeit hatten, neue Fälle von Heimatlosen zu schaffen. An einen anderen Missstand dachte man damals noch nicht, der gerade aus der Unverlierbarkeit des Bürgerrechts entstehen konnte, nämlich dann, wenn die wachsende Zahl der Schweizerbürger, die vor Generationen ausgewandert waren und jede Beziehung zu ihrer Heimat verloren hatten, so dass sie sich höchstens noch an ihr Schweizerbürgerrecht erinnerten, wenn Zeiten der Not kamen oder ihnen irgend ein materieller Vorteil daraus erwuchs, dass diese entfremdeten Elemente ihrerseits in verschiedener Hinsicht für die Schweiz zu einer Belastung werden konnten³⁹. Die Bestimmung der Unverlierbarkeit wurde erst bei der Revision der Bundesverfassung im Jahre 1928

³³ Es handelt sich nur um eine beschränkte Unverlierbarkeit, da das Schweizerbürgerrecht immer verloren ging durch Verzicht, durch Heirat einer Schweizerin mit einem Ausländer und durch Legitimation des Kindes einer schweizerischen Mutter durch einen ausländischen Vater.

³⁴ Abschied 1847 IV, S. 85/86, das gleiche wiederholte sich bei den Revisionsberatungen 1871/72.

³⁵ W. Rieser: Schweizerbürgerrecht, S. 69, ebenso His III S. 270.

³⁶ Vgl. SJZ 1943, H. Pestalozzi, S. 316 ff.

³⁷ Vorne, S. 10, Anm. 4.

³⁸ Art. 56, BV 1848.

³⁹ Vgl. Stoll H.: Der Verlust des Schweizerbürgerrechts, Diss. Zürich 1888, S. 43.

fallen gelassen; tatsächlich wurde das Prinzip im Jahre 1940 aufgehoben⁴⁰.

In der Bundesverfassung von 1874 erlangt der Bund die Kompetenz, die Bedingungen für die Erteilung des Bürgerrechts an Ausländer sowie diejenigen, unter welchen ein Schweizer zum Zwecke der Erwerbung eines ausländischen Bürgerrechts auf sein Bürgerrecht verzichten kann, durch Bundesgesetzgebung zu ordnen⁴¹.

Die familienrechtlichen Erwerbsgründe, die uns für diese Arbeit interessieren, finden sich in Art. 54/3 der Bundesverfassung von 1874, der die Abmachung des Konkordats von 1808 bestätigt, sowie in Art. 270 unseres Zivilgesetzbuches. Die Ehefrau folgt der Nationalität des Mannes, die ehelichen Kinder derjenigen des Vaters.

In der gesamten Bundesgesetzgebung ist keine ausdrückliche Regelung der zweiten Hälfte des klassischen Prinzips zu finden. Bis zum Jahre 1941 war es lediglich Gewohnheitsrecht, dass die Schweizerin bei der Heirat mit einem Ausländer ihr Bürgerrecht verliert. Seit dem Jahre 1853 hat die Rechtssprechung des Bundesgerichts diesen Satz angewendet sowohl im interkantonalen⁴² als auch auf dem Gebiet des internationalen⁴³ Verkehrs. Das Bürgerrechtsgesetz vom Jahre 1903 bestätigt diese Tatsache indirekt, da es die Wiedereinbürgerung ehemaliger Schweizerinnen vorsieht, welche durch Heirat mit einem Ausländer ihr Schweizerbürgerrecht verloren haben. Die Einheit der Familie wurde strikte gewahrt. Soweit die Schweiz zu bestimmen hat, d. h. wenn der Vater Schweizer ist, besitzen Ehegatten einer national-gemischten Ehe und die daraus hervorgehenden Kinder die gleiche Staatsangehörigkeit.

§ 3. Die Entwicklung in den wichtigsten ausländischen Staaten

Was vorangehend über die Bürgerrechte in den Gemeinden und Kantonen der Eidgenossenschaft gesagt wurde, gilt bis zu einem gewissen Grade auch für die Entwicklung in Deutschland, in den

⁴⁰ BRB über Aenderung der Vorschriften über Erwerb und Verlust des Schweizerbürgerrechts vom 20. Dez. 1940, A. S. (n. F.) 56, 2027, Art. 3; BRB über Ausbürgerung vom 18. Mai 1943 (A. S. n. F. 59, 398) Art. 1.

⁴¹ BV 1874 Art. 44/2 (Urspr. Fassung).

⁴² Erster Entscheid vergleiche Ullner Praxis, I S. 508.

⁴³ BGE 17, S. 39 ff. (Ehe eines Angehörigen des Deutschen Reiches mit einer Schweizerin).

preussischen Staaten und kleineren Staatsgebilden des Reichs⁴⁴ vor der Begründung des Bundesstaates. Aehnliche Verhältnisse sind in den Staaten und Herrschaften Italiens zu finden, das vor seiner Einigung, respektive vor dem Inkrafttreten des ersten Teiles des Codice Civile im Jahre 1865, bezüglich des Bürgerrechts eine grosse Zersplitterung aufwies. Im ganzen verlief die Entwicklung in den meisten europäischen Ländern analog. Eine ursprünglich sehr grosse Anzahl lokaler Bürgerrechte wurde in immer grösseren Herrschaftsverbänden vereinigt. Der Erwerb des betreffenden Bürgers bei der Geburt wurde meist durch ein aus *ius sanguinis* und *ius soli* gemischtes Prinzip geregelt. Diese verschiedenen Bürgerrechte wurden schliesslich im Laufe des letzten Jahrhunderts zur Staatsangehörigkeit der grossen, traditionsbewussten Nationalstaaten zusammengeschmolzen, in denen zum Teil wie in der Schweiz noch Teilbürgerrechte der alten Herrschaftsverbände mit der Staatsangehörigkeit des Gesamtstaates verbunden blieben. Bis zum ersten Weltkrieg gewann das reine Abstammungsprinzip in diesen Ländern auf Kosten des *ius soli* immer mehr die Oberhand.

Als Ausnahmen in dieser Entwicklung müssen teilweise Frankreich und Spanien erwähnt werden. Frankreich, das als Staat schon weitgehend geeint und zentralisiert war, wendete unter dem Ancien Régime ausschliesslich das *ius soli* an. Nur wer auf französischem Boden geboren wurde, war Franzose⁴⁵. Der Code Civil von 1803 dagegen regelte die Staatsangehörigkeit nach reinem Abstammungsprinzip und räumte dem Vater und Ehemann in der Familie eine ausserordentliche Machtstellung ein, die sich auch in bezug auf das Bürgerrecht auswirkte⁴⁶. Diese Bestimmungen wurden jedoch bald und wiederholt geändert⁴⁷. Gegen Ende des letzten und zu Beginn unseres Jahrhunderts tritt im französischen Staatsangehörigkeitsrecht immer deutlicher die Tendenz hervor, infolge des Bevölkerungsrückganges dem Lande so viele Bürger als möglich zu erhalten und neue zu gewinnen. Spanien, das in seinen Verfassungen von 1812 und 1876 das Prinzip des Geburtsortes vertritt, hat sich insofern an

⁴⁴ Man vergleiche z. B. W. Cahn: Das Reichsgesetz über die Erwerbung und den Verlust der Reichs- und Staatsangehörigkeit, v. 1. Juni 1870, S. 1 ff.

⁴⁵ A. Weiss, Manuel de dr. int. privé, Paris 1925 p. 8/9.

⁴⁶ Vgl. z. B. die Arbeit von A. Alvarez: «de l'influence des phénomènes politiques et sociaux dans l'organisation de la famille moderne. Diss. Paris 1899.

⁴⁷ Bourbousson: Traité général de la nationalité dans les 5 parties du monde, S. 89, Neue Gesetze vom Jahre 1851, 1889, 1893 und 1927.

seine staatsrechtliche Umgebung angepasst, als es das statuierte reine Territorialprinzip sehr restriktiv auslegt und die unbedingte Einbürgerung der auf seinem Gebiet geborenen Ausländer in ein Optionsrecht verwandelt⁴⁸.

Während vor der Entstehung der modernen Nationalstaaten keine sehr übereinstimmenden Regeln über die Fragen der Staatsangehörigkeit zu finden sind, haben alle diese Staaten im 19. Jahrhundert und bis zum ersten Weltkrieg bezüglich der Nationalität der national-gemischten Ehen und den daraus hervorgehenden Kindern das klassische Prinzip der Familieneinheit ziemlich einheitlich vertreten. Sollte es einmal vorkommen, dass Frauen, welche einen Ausländer heirateten, dessen Staatsangehörigkeit nicht erwarben, entzog die Grosszahl der Staaten ihren Bürgerinnen, die einen Ausländer heirateten, die Staatsangehörigkeit nur, wenn diese dafür diejenige des Mannes erwarben. Dadurch wurde die Staatenlosigkeit solcher Frauen verhütet, was jedoch nur in den seltensten Fällen notwendig war. Die Kinder erwarben in diesem Falle ohne jede Ausnahme die Staatsangehörigkeit des Vaters.

Als einzige hatten die angelsächsischen Staaten bis Mitte des 19. Jahrhunderts der Heirat ihrer Bürgerinnen mit Fremden keinen Einfluss auf die Staatsangehörigkeit eingeräumt⁴⁹. Der Engländerin oder Amerikanerin blieb trotz der Heirat mit einem Ausländer, und wenn sie in seinem Lande Wohnsitz nahm, ihr angestammtes Bürgerrecht erhalten. Der Verlust des Bürgerrechts durch Heirat wurde in England erst 1870 eingeführt und dauerte bis 1933⁵⁰. In den Vereinigten Staaten verlor die Frau durch Heirat mit einem Ausländer ihre Staatsangehörigkeit in den Jahren 1907—1922⁵¹.

Das Bürgerrecht der Kinder wird im angelsächsischen Rechtsgebiet seit jeher im Gegensatz zu beinahe sämtlichen Staaten Europas vorwiegend nach dem Geburtsort bestimmt. Das gleiche gilt für die Einwandererstaaten Südamerikas.

⁴⁸ Sieber I, S. 154/55, II S. 270—284.

⁴⁹ Es wurde das Prinzip der perpetual allegiance auch auf Frauen angewendet, so dass sie ihres Bürgerrechts nicht verlustig gehen konnten. Eine Ausländerin erwarb jedoch durch Heirat mit einem Engländer dessen Staatsangehörigkeit. Vgl. B. S. 105.

⁵⁰ Vgl. British Nationality and Status of Aliens Act 1933.

⁵¹ Vor 1907 und nach 1922 hatte die Heirat mit einem Ausländer keinen Einfluss auf die Staatsangehörigkeit der Amerikanerin. Vgl. B., S. 77 ff., und «Cable Act» v. 22. Sept. 1922.

2. K A P I T E L

*Darstellung des geltenden Rechts*⁵²

A. Grundsätzliches

Folgende Darstellung soll sich mit denjenigen Normen befassen, welche die Staatsangehörigkeit der Kinder aus national-gemischten Ehen im heutigen Recht regeln. Unsere Fragestellung bezieht sich auf einen Stoff, der starke internationale Verflochtenheit aufweist und es kann daher das schweizerische Recht nicht allein untersucht werden, sondern es sind ebenso die ausländischen Gesetzgebungen der wichtigsten Staaten oder bestimmter Gruppen von Staaten zu betrachten und dann mit dem schweizerischen Recht in Beziehung zu setzen. Dabei soll nicht etwa die ausgedehnte Aufgabe einer umfassenden Darstellung dieses Rechtsgebietes im internationalen Verkehr gelöst werden, sondern das ausländische Recht wird im allgemeinen nur in seinen Grundzügen herangezogen werden, so wie es für den Verkehr der Schweiz mit anderen Staaten berücksichtigt werden muss und seine Wirkungen zeitigt. Mittelpunkt der vorliegenden Betrachtung bleibt das schweizerische Rechtsgebiet.

§ 4. Das schweizerische Recht

Die geltenden Regeln des schweizerischen Staatsangehörigkeitsrechts sind in unserer Gesetzgebung zerstreut zu finden. Teilweise wird die Materie von der Bundesverfassung⁵³ geordnet, teilweise vom Bundesgesetz betreffend die Erwerbung des Schweizerbürgerrechts und den Verzicht auf dasselbe aus dem Jahre 1903⁵⁴, das kurz das «Bürgerrechtsgesetz» genannt wird. Weitere Bestimmungen sind zu finden im ZGB⁵⁵ und in den letzten Jahren, seit der Notverord-

⁵² Vergleiche die in gewissem Sinne einschränkende Bedeutung von «geltend» im Vorwort.

⁵³ Vgl. die Art. 43/1, 44, 54/4.

⁵⁴ BG 1903 A. S. n. F. 19/690 rev. 26. 6. 1920 A. S. 36/639.

⁵⁵ Insbes. die Art. ZGB: 22, 161, 270, 325 etc.

nungskompetenz des Bundesrates⁵⁶ in den Bundesratsbeschlüssen über Aenderung der Vorschriften über Erwerb und Verlust des Schweizerbürgerrechts vom 20. Dezember 1940⁵⁷ und vom 11. November 1941⁵⁸ und endlich in dem Bundesratsbeschluss über Ausbürgerung vom 18. Mai 1943⁵⁹. Die in der Schweiz angewandten Grundsätze gewohnheitsrechtlicher Natur sind begründet und erhalten durch die Praxis des Bundesgerichts⁶⁰.

I. Erwerb des Schweizerbürgerrechts bei der Geburt

In der grössten Zahl von Fällen, die uns beschäftigen werden, handelt es sich um die Staatsangehörigkeit der Kinder bei der Geburt. Spätere Aenderungen fallen im allgemeinen unter die Bestimmungen eines anderen Teilgebietes des Staatsangehörigkeitsrechts, unter diejenigen der Naturalisation oder des Verzichtes⁶¹. Eventuell stehen sie im Zusammenhang mit der Anerkennung⁶² oder der Zusprechung mit Standesfolge⁶³. Es wird sich in den Fällen, bei denen die Staatsangehörigkeit der Eltern eine Rolle spielt, nur um vereinzelte, ganz spezielle nachträgliche Korrekturen des ursprünglich bestehenden Zustandes handeln⁶⁴.

1. Die Abstammungsregel

Art. 270 ZGB enthält als einziger eine Bestimmung unseres Rechtes, welche den Erwerb des Schweizerbürgerrechts von ehelichen Kindern bei der Geburt regelt. Den ehelichen Kindern sind bezüglich des Bürgerrechts die unehelichen Kinder eines Schweizerbürgers gleichgestellt, deren Eltern nachfolgend die Ehe eingehen⁶⁵, Brautkinder, die durch den Richter ehelich erklärt werden⁶⁶, Kinder, die freiwillig von seiten des Vaters anerkannt werden⁶⁷ oder

⁵⁶ Bundesbeschluss vom 30. August 1939.

⁵⁷ A. S. n. F. 56, S. 2027.

⁵⁸ A. S. n. F. 57, S. 1257.

⁵⁹ A. S. n. F. 59, S. 398.

⁶⁰ Vgl. Entscheide des Bundesgerichts A.S. 1875 bis heute.

⁶¹ Vgl. das BG von 1903. Art. 1—9 (Absch. I, II).

⁶² ZGB 303 ff.

⁶³ ZGB 323 ff.

⁶⁴ Vgl. weiter unten S. 53 ff.

⁶⁵ BV 54/5 und ZGB 258.

⁶⁶ ZGB 260.

⁶⁷ ZGB 303, 325.

ihm vom Richter mit Standesfolge zugesprochen werden⁶⁸. Sie verlieren im allgemeinen die Staatsangehörigkeit der Mutter wieder, die sie gemäss Art. 324 ZGB⁶⁹ besitzen.

Art. 270 ZGB legt fest, dass die ehelichen Kinder das Bürgerrecht ihres Vaters erhalten. Der Erwerb geschieht kraft Abstammung, iure sanguinis, während dem Geburtsort keine Bedeutung zukommt. Es ist für den Erwerb gleichgültig, ob die Kinder in der Schweiz oder im Ausland geboren werden. Dieser wichtigste Grundsatz unseres Staatsangehörigkeitsrecht ist weder in der Bundesverfassung von 1848 noch in derjenigen von 1874 enthalten und wird weder im Bürgerrechtsgesetz von 1876⁷⁰ noch in demjenigen vom Jahre 1903 erwähnt. Auch der Bundesratsbeschluss vom 11. November 1941 hält nicht den Grundsatz als solchen, sondern nur die Ausnahme von der Abstammungsregel fest⁷¹. Das Zivilgesetzbuch verweist zwar die Fragen des Bürgerrechts ausdrücklich ins Gebiet des öffentlichen Rechts⁷². Doch ging die schweizerische Rechtsauffassung stets dahin, dass das Bürgerrecht eng mit dem Personenstand zusammenhänge⁷³. Deshalb enthält das Zivilgesetzbuch verschiedene Bestimmungen, die sich wie der Art. 270 auf das Bürgerrecht beziehen⁷⁴. Vor der Einführung des Zivilgesetzbuches wurde der Erwerb des Schweizerbürgerrechts kraft Abstammung durch die kantonalen Privatrechte geregelt. Somit kann Art. 270 als Vereinheitlichung der aufgehobenen kantonalen Zivilrechte aufgefasst werden.

Das Zivilgesetzbuch sieht weiter vor, dass die Kantone durch das Bundeszivilrecht in ihren öffentlich-rechtlichen Befugnissen nicht beschränkt werden sollen⁷⁵. Trotzdem ist aber infolge der Vereinheitlichung des Zivilrechts da und dort kantonales öffentliches Recht untergegangen und die Kantone sind seither in entsprechender Weise beschränkt geblieben⁷⁶. Der Bundesrat setzt in seiner Bot-

⁶⁸ ZGB 307, 323, 325.

⁶⁹ Vgl. BGE 24 I 212, 45 I 155.

⁷⁰ Abgedruckt b. Stoll, S. 143 ff. (Anhang).

⁷¹ BRB 11. Nov. 1941: Art. 5 (insbes. Abs. 3).

⁷² ZGB Art. 22.

⁷³ Egger: Kommentar zum Personenrecht (1930, S. 191).

⁷⁴ Z. B. Art. 161 ZGB, der bestimmt, dass die Ehefrau das Bürgerrecht des Ehemannes erhalte, deckt sich inhaltlich ziemlich genau mit der Bestimmung in Art. 54/4 der Bundesverfassung.

⁷⁵ Art. 6 ZGB.

⁷⁶ Z. B. Art. 849, 955 ZGB etc., vgl. Egger: Festgabe der iur. Fak. Zürich 1908, S. 178.

schaft vom 28. Mai 1904 selbst die Grundsätze auseinander, die von der Bundesgesetzgebung befolgt werden bei der Abgrenzung von privatem und öffentlichem Recht anlässlich der Schaffung des ZGB. Dieser Botschaft können wir folgenden Wortlaut entnehmen, der uns Aufschluss geben wird über die Grundlagen kraft derer die Bestimmungen über das Bürgerrecht im ZGB enthalten sind: «Eine absolute Ausschliessung des öffentlichen Rechts von der zivilrechtlichen Kodifikation war jederzeit undurchführbar. Die Rechtsmaterien hängen unter sich und in ihrem wissenschaftlich oder gesetzgeberisch⁷⁷ überlieferten Zustande durchaus bald mit dem einen, bald mit dem andern Gebiete zusammen, so dass ein Institut vorwiegend bald dem öffentlichen, bald dem privaten Rechte angehört, ohne von dem andern ganz frei zu sein. Man darf es demgemäss durchaus für geboten erachten, ein Institut, auch wenn es ganz erheblich vom öffentlichen Rechte mitbestimmt wird, dem privaten Rechte zuzuweisen, sobald es seiner Natur nach wesentlich den privaten Interessen dient⁷⁸.»

Seit der Partialrevision des Art. 44 BV im Jahre 1928 gestaltet sich der Rechtszustand folgendermassen: Der Bürgerrechtserwerb iure sanguinis findet in der Schweiz für die ehelichen Kinder in Art. 270 ZGB seine einheitliche Regelung. Jedes Kind eines Schweizerbürgers erwirbt mit der Geburt dessen Bürgerrecht unabhängig vom Geburtsort und ungeachtet der Staatsangehörigkeit, welche die Mutter des Kindes besitzt. Ausserdem besitzt der Bundesgesetzgeber heute auch die Zuständigkeit zur Einführung des Bürgerrechtserwerbs iure soli unter den in Art. 44 BV gegebenen Umständen. Dem kantonalen Gesetzgeber verbleibt zur Regelung nur noch der Erwerb des Bürgerrechts, iure soli, für nicht kantonsangehörige Schweizerbürger und Kantonsbürger anderer Gemeinden⁷⁹.

⁷⁷ Dies trifft zu für die Abstammungsregel, welche früher in den kantonalen Zivilrechten enthalten war.

⁷⁸ Das schweizerische Staatsangehörigkeitsrecht wahrt im Laufe seiner Entwicklung verglichen mit anderen Staaten, welche eine ausgeprägte Bevölkerungspolitik zu ihren Gunsten getrieben haben und noch treiben, in sehr starkem Masse die Interessen der einzelnen Bürger. Man denke daran, dass die Schweiz eine Zwangseinbürgerung bis heute nicht kennt, und an den Grundsatz der relativen Unverlierbarkeit, der den männlichen Schweizerbürger bis zu Beginn dieses Krieges absolut vor Staatenlosigkeit schützte.

⁷⁹ Vgl. Giacometti: Das Staatsrecht der Kantone, S. 105.

2. Gesetzliche Ausnahme der Abstammungsregel (Art. 44/3 BV)

Mit dem revidierten Art. 44/3 BV ist dem Bundesgesetzgeber die Kompetenz für eine neue Art Regelung in Bürgerrechtsfragen eingeräumt worden. Das Bürgerrechtsgesetz aus dem Jahre 1903 sah die gleiche Kompetenz für die Kantone vor⁸⁰, jedoch ohne dass bis dahin von einem Kanton davon Gebrauch gemacht worden wäre⁸¹. Im Jahre 1928 wurde diese rechtliche Möglichkeit beinahe mit dem gleichen Wortlaut auf das Gebiet der Bundesgesetzgebung übertragen. Weggelassen wurde lediglich in Art. 44 BV der Vorbehalt eines Optionsrechts und die Bedingung eines fünfjährigen Wohnsitzes der Eltern bei der Geburt des Kindes. Es genügt nun, dass die Eltern des einzubürgernden Kindes ihren Wohnsitz bei dessen Geburt in der Schweiz haben. Es handelt sich aber um eine Kompetenz, deren Ausführungsbestimmungen noch nicht erlassen sind.

Der Erwerb des Bürgerrechts durch das Kind eines Ausländers, gemäss Art. 44/3 BV, ist an zwei wichtige Bedingungen geknüpft.

a) Die Mutter des Kindes muss von Abstammung Schweizerbürgerin gewesen sein.

Auf Grund dieser Bedingung handelt es sich um einen Erwerb des Bürgerrechts *iure sanguinis* und zwar im Gegensatz zu der Abstammungsregel von Art. 270 ZGB, durch Abstammung von der Mutter. Es soll aber nicht die Abstammung von einer schweizerischen Mutter oder einer solchen, die ihr Bürgerrecht durch Heirat zwar verloren hat, jedoch schweizerischer Herkunft ist, schlechthin zum Erwerb des Schweizerbürgerrechts bei der Geburt führen, sondern dieser Erwerb ist noch an eine weitere Bedingung geknüpft.

b) Die Eltern müssen zur Zeit der Geburt in der Schweiz ihren Wohnsitz haben.

Es kann hier von einem Bürgerrechtserwerb *iure soli* gesprochen werden, jedoch nur unter der Bedingung, dass dieser Begriff weit genug gefasst wird. Im ganzen geht die Literatur dahin, als *ius soli*

⁸⁰ BG 1903, Art. 5.

⁸¹ Vgl. statt Viesler: A. Ilg Diss. Zürich 1922, S. 14. Es haben bereits unter der Geltung des BG von 1876 in manchen Kantonen gewisse Erleichterungen bezüglich der Einbürgerung für solche Ausländer, die auf Schweizerboden oder in einem bestimmten Kantonsgebiet geboren wurden, bestanden. (Vgl. Sieber I 36/37).

zu definieren, Erwerb der Staatsangehörigkeit durch Geburt auf dem betreffenden staatlichen Territorium⁸². Es ist dies der Begriff, wie er aus der Zeit der Feudalherrschaft, in der die Untertanen an den Boden gebunden waren, zu uns gekommen ist, und wie er auch in den Ländern, insbesondere denjenigen, welche ausschliesslich das *ius soli* für die Personen, welche auf ihrem Boden geboren werden, kennen, durch die Gesetzgebung festgelegt ist⁸³. Am entsprechendsten scheint mir der deutsche Ausdruck zu sein, der von Einbürgerung kraft Gebietshoheit spricht. Eine Einbürgerung kraft Gebietshoheit, ein *ius soli* im richtig gefassten Sinn liegt dann vor, wenn der Erwerber des Bürgerrechts in einem örtlichen Verhältnis zum Staatsgebiet steht, das gegeben sein kann entweder durch Geburt einer Person oder durch langjährigen Wohnsitz⁸⁴ auf dem betreffenden staatlichen Territorium⁸⁵.

Art. 44/3 ergibt somit eine Verknüpfung von *ius sanguinis* mit dem *ius soli*, jedoch nicht in dem Sinn, dass unbedingt die Geburt des Kindes auf Schweizerboden gefordert wird, sondern lediglich der Wohnsitz der Eltern in der Schweiz zur Zeit der Geburt. Es wird der Bürgerrechtserwerb nicht abhängig gemacht von einem zufälligen Ortswechsel, wie z. B. ein Ferienaufenthalt von kürzerer Dauer im Ausland oder eine Reise mit einem fremden Transportmittel. Es sollen dadurch auch Umgehungen der Einbürgerung vermieden werden, wie etwa die Verlegung der Entbindung in einen Ort jen-

⁸² Vgl. A. Weiss: *Manuel de dr. int. pr.* 5. Aufl. 1914: «L'enfant acquiert la nationalité du lieu de sa naissance.» S. 6.

Zitelman II 1914 spricht vom Grundsatz des Geburtsortes, S. 828, Ilg. Diss. 1922, S. 17. «Das Kind erwirbt kraft seiner Geburt auf einem bestimmten Gebiet das Bürgerrecht des Staates, in dem sie erfolgt.

Etter O. S. 33: «... das Prinzip des Erwerbs kraft Gebietshoheit/tes, d. h. durch Geburt auf dem betreffenden Territorium des Staates.»

Niboyet: *Cours de dr. int. pr.* 1946: «Ce qui est déterminant... c'est le lieu où naît l'enfant.» «L'individu qui naîtra en France sera Français, l'individu qui naîtra à l'Étranger ne sera pas Français.»

⁸³ Es kann dabei die Geburt auf dem betreffenden Territorium auch ganz zufälligen Charakter haben, was besonders gut aus den Bestimmungen hervorgeht, welche der Geburt auf dem Territorium diejenige unter derselben staatlichen Flagge auf See oder in einem Flugzeug desselben Staates gleichsetzen. (Z. B. Brasilien, Ges. 25. IV. 38.)

⁸⁴ Handelt es sich um einen Erwerb bei der Geburt, so wird auf dem Wohnsitz der Eltern abgestellt. (BV 44/3.) Sonst spricht man von dem sog. *ius domicilii*, wenn der langjährige Wohnsitz massgebend ist.

⁸⁵ Diese Definition, die auch die besonderen Gegebenheiten des Art. 44 BV einschliesst, findet sich bei Giacometti *Staatsr. d. Kantone* S. 105.

seits der Grenze⁸⁶. Die Formulierung von 44/3 BV bezweckt vor allem die Einbürgerung solcher Kinder, deren Väter Einwanderer sind, die sich mit der Absicht in der Schweiz niedergelassen haben, hier für lange Zeit zu bleiben. Wie wir früher festgestellt haben, heiraten diese im allgemeinen, sofern sie ledig sind, Frauen aus dem neuen Land, was ihre Bindung und Beziehung befestigt. Wichtig erscheint dem Gesetzgeber, dass die einzubürgernden Kinder auf zweifache Weise eine Beziehung zur Schweiz haben, einmal die blutmässige, die ja ebenso gut durch die Mutter wie durch den Vater hergestellt wird, insbesondere dann, wenn das Kind von Geburt an oder von frühester Kindheit an eine konkrete Verbundenheit mit seiner Heimat hat, dadurch, dass es darin wohnt und aufwächst, und dass es dort erzogen wird. In der Mehrzahl wird das Kind auch in der Schweiz geboren werden, wenn die Eltern ihren Wohnsitz da haben.

c) Die Schweiz ist ein Land, das in seinem Staatsangehörigkeitsrecht darauf achtete, dass eine Familie so weit als möglich eine bürgerrechtliche Einheit bildet. Der Art. 44/3 setzt nun nur voraus, dass die Mutter von Abstammung Schweizerbürgerin war. «Die Einbürgerung erfolgt in der früheren Heimatgemeinde der Mutter.» Die Mutter kann also durch Heirat ihr Schweizerbürgerrecht verloren haben. Durch die Bestimmung von Art. 44/2 wird die Einheit der Familie nicht gewahrt, so dass dieses Argument für einen Verlust des Schweizerbürgerrechts der Mutter hinwegfällt. Es würde eine besonders unnatürliche Situation geschaffen durch die Tatsache, dass die Mutter, die ihren Kindern durch ihre Abstammung das Bürgerrecht in ihrer eigenen Heimatgemeinde vermittelt, dieses selbst nicht mehr besitzt, sondern ihre Staatsangehörigkeit mit dem Manne teilt, die eine von den Kindern verschiedene ist. Meiner Ansicht nach ist es in einem solchen Falle unumgänglich, vorzusehen, dass die Ehefrau schweizerischer Herkunft ihr Schweizerbürgerrecht besitzt, d. h. behält oder wiedererwirbt, solange oder sobald sie ihren Wohnsitz in der Schweiz hat, d. h. sobald die Voraussetzungen dafür erfüllt sind, dass ihre Kinder mit der Geburt, gemäss Art. 44/3, das Schweizerbürgerrecht erwerben. «Die Verfassungsbestimmung von Art. 44/3 schreibt keinen Verlust des Schweizer-

⁸⁶ Vgl. die Botschaft des Bundesrates BBl. 1920 V. S. 46.

bürgerrechts nach irgend einer Richtung hin vor. Was sie besagen will, ist vielmehr lediglich, dass trotz dem aus irgend einem Grunde eingetretenen Verlust des Schweizerbürgerrechts der Mutter, die Zwangseinbürgerung der Kinder vorgesehen werden könne. A fortiori gilt dann die Bestimmung natürlich für die Fälle, in denen die Mutter entweder ausschliesslich oder wenigstens in Konkurrenz mit einer ausländischen Staatsangehörigkeit Schweizerin geblieben ist⁸⁷.» Es ist Aufgabe der künftigen Bundesgesetzgebung, in Bürgerrechtsfragen diesem Grundsatz bei der schon lange gebotenen Neuregelung Eingang zu verschaffen.

3. Die Praxis des Bundesgerichts

(Ausnahmen von der Abstammungsregel, die auf Gewohnheitsrecht beruhen.)

Der Hauptgrundsatz, der das Bundesgericht bei der Entscheidung von Bürgerrechtsfragen geleitet hat, lautet: Vermeidung von Staatenlosigkeit. Staatenlosigkeit tritt immer dann ein, wenn ein Bürgerrecht verloren geht, ohne dass dafür ein neues erworben wird oder schon früher erworben wurde. Nach schweizerischen Recht besteht diese Gefahr nur im Falle der Heirat einer Schweizerin mit einem Ausländer oder einem Staatenlosen und in der Folge für Kinder, die aus einer solchen Ehe stammen⁸⁸, da ja nur die Ausländerinnen, die Schweizerbürger heiraten, mit ihren Kindern gemäss Art. 161 und 270 ZGB geschützt sind. Angesichts dieser Tatsache wurde auch das Bundesgericht bestimmt, gewisse Abweichungen vom klassischen Prinzip zuzulassen und desgleichen von der Abstammungsregel. Die Grundsätze, die es bis zum Inkrafttreten der Notgesetzgebung verfolgte, können zusammengefasst dem Kreisschreiben entnommen werden, das am 16. April 1927 vom Justiz und Polizeidepartement an die Aufsichtsbehörden über das Zivilstandswesen der Kantone gerichtet wurde⁸⁹. Die Richtlinien wurden aufgestellt vom politischen De-

⁸⁷ Stauffer ZbJV, Bd. 64, S. 327 ff.

⁸⁸ Diese Gefahr besteht nicht bei einem Verzicht auf das Schweizerbürgerrecht, gemäss BG 1903, da Voraussetzung für den Verzicht der Erwerb oder die Zusicherung einer anderen Staatsangehörigkeit ist. Die Verlustmöglichkeiten, die im Prinzip seit der Partialrevision 1928, insbes. des Art. 44/2, tatsächlich seit den BRBss von 1940 und 1941 gegeben sind, sollen hier nicht erwähnt werden, da sie provisorischer Natur und sehr umstritten sind. Sie müssen weitgehend als Kriegerscheinung des Staatsangehörigkeitsrechts gewertet werden.

⁸⁹ BBl. 1927, I, 503/04.

partement im Einverständnis mit dem Justiz- und Polizeidepartement unter Vorbehalt des Entscheides der zuständigen Behörden, in diesem Falle des Bundesgerichts. Sie lauten:

1. Durch die Ehe mit einem Ausländer verliert die Schweizerin ihr Schweizerbürgerrecht nur dann, wenn sie mit dem Eheabschluss die Staatsangehörigkeit des Ehemannes erwirbt.

2. Die Kinder aus der Ehe einer Schweizerin, die nach Ziffer 1 ihr Schweizerbürgerrecht beibehalten hat, werden als Schweizer geboren, sofern sie nicht mit der Geburt eine andere Staatsangehörigkeit erwerben, d. h.

- a) Die Kinder werden als Schweizer geboren, wenn und nur wenn sie andernfalls staatenlos wären,
- b) als Schweizer wird demnach das Kind einer Schweizerin geboren, dessen Vater zur Zeit der Geburt (des Kindes) staatenlos ist, es sei denn, das Kind erwerbe mit der Geburt (*iure soli*) die Staatsangehörigkeit des Geburtslandes,
- c) als Schweizer wird auch das Kind geboren, das nach dem Heimatrechte des Vaters nicht mit der Geburt dessen Staatsangehörigkeit erhält, es sei denn, es erhielte diejenige des Geburtslandes.

Unter den Fällen, die das Bundesgericht zu behandeln hatte, ist der weitaus häufigste derjenige von Kindern einer schweizerischen Mutter und eines staatenlosen Vaters, die nicht mit der Geburt die Staatsangehörigkeit ihres Geburtslandes erwerben. Er trifft vor allem dann zu, wenn die Kinder in der Schweiz geboren werden. Die Praxis hatte dabei zunächst von Fällen auszugehen, in denen der Vater ein schweizerischer Heimatloser war, und der Konflikt sich lediglich auf den interkantonalen Verkehr bezog. Der erste dieser Fälle, den das Bundesgericht zu entscheiden hatte, stammt aus dem Jahre 1853. Es handelt sich dabei um eine Angehörige des Kantons Aargau, namens E. Aerenbold. Das Bundesgericht stellt fest, «die E. Aerenbold hätte bei ihrer Verheleichung mit Alois Malter im Jahre 1798 ihrer früheren bürgerlichen Angehörigkeit nur verlustig werden können, als sie infolge ihrer Heirat in einen neuen bürgerlichen Verband eingetreten wäre.» Da sie aber einen schweizerischen Heimatlosen geheiratet hatte, «rief die im Jahre 1798 geschehene Verheleichung der E. Aerenbold in den bürgerrechtlichen Verhältnissen derselben keine Aenderung hervor und somit vererbte sich

auch die Heimatberechtigung derselben auf die Kinder⁹⁰.» Später erst wurde der Grundsatz auf den internationalen Verkehr, auf die Fälle, in denen der Vater ein ausländischer Staatenloser ist, ausgedehnt und oft bestätigt⁹¹. Ebenso darf nicht etwa die Heimatlosigkeit eines Mannes ein Hindernis für eine Ehe sein, weil seine Kinder wieder Heimatlose werden könnten⁹².

Der Fall von Kindern aus der Ehe einer Schweizerin mit einem Ausländer, die im Heimatstaat des Vaters ungültig ist, kommt hauptsächlich in Betracht, wenn im Staate des Vaters eine religiöse Trauung zur Gültigkeit der Ehe verlangt wird, diese aber aus einem Grunde unterlassen wurde. In der Schweiz wird eine solche dennoch als gültig betrachtet. Kinder aus solchen Ehen unterstehen bezüglich des Bürgerrechts, falls sie nicht das Bürgerrecht ihres Vaters erwerben, den gleichen Bedingungen wie diejenigen, deren Vater staatenlos ist⁹³. Der Erwerb des Schweizerbürgerrechts durch ein eheliches Kind auf Grund seiner Abstammung von einer schweizerischen Mutter ist zum Wohnheitsrecht geworden. Er muss ohne weiteres als ein definitiver aufgefasst werden, der der Aenderung wie jedes andere Schweizerbürgerrecht nur noch auf die Weise unterliegen kann, wie dies von der relativen Unverlierbarkeit vorgesehen war⁹⁴. Gesetzlich geregelt wurde dieser Erwerbsgrund zum erstenmal provisorisch durch

4. den Bundesratsbeschluss vom 11. November 1941.

Er ist in formellem Sinne eine bundesrätliche Vollmachtenverordnung⁹⁵, die sich auf den Bundesbeschluss vom 30. August 1939

⁹⁰ Vgl. Ullmer, Bd. I, Nr. 508.

⁹¹ Vgl. BGE 5/75, 7/85, 35 II/525, 60 I/67, 61 I/243.

⁹² Vgl. BGE 23/1390.

⁹³ Vgl. BGE 36, I, 215. In diesem Entscheid wird das Bürgerrecht des Kindes nicht abgeklärt, sondern nur dasjenige der Mutter, welche eine ungültige Ehe mit einem Bulgaren schloss.

⁹⁴ Vgl. Vidor: S. 21.

⁹⁵ Damit Unklarheiten bezüglich der Bezeichnung möglichst vermieden werden, möchte ich in der Folge die Terminologie, wie sie sich bei Z. Giacometti «Das Vollmachtenregime der Eidgenossenschaft» S. I und bei Marti «Der Vollmachtenbeschluss von 1939» findet, verwenden. Es wird daher der Bundesbeschluss von 1939 kurz als Vollmachtenbeschluss angeführt werden, während die Bundesratsbeschlüsse, die sich auf diesen, die Vollmachten erteilenden Bundesbeschluss stützen, als bundesrätliche Verordnungen bezeichnet werden sollen, sofern nicht ihr voller Titel, den ihnen die A. S. gibt, genannt wird. In der Praxis kommt es häufig vor, dass sowohl der erstere wie die letzteren Vollmachtenbeschlüsse genannt werden. Das auf Grund der Vollmachten gesetzte Recht trägt den Namen Vollmachtenrecht und in gewissen Fällen Notrecht.

über Massnahmen zum Schutze des Landes und zur Aufrechterhaltung der Neutralität, stützt⁹⁶. Die Bundesversammlung erteilte darin dem Bundesrat Vollmacht und Auftrag, die zur Behauptung der Sicherheit, Unabhängigkeit und Neutralität der Schweiz, zur Wahrung des Kredites und der wirtschaftlichen Interessen des Landes und zur Sicherung des Lebensunterhaltes erforderlichen Massnahmen zu treffen.

a) Umstände der Entstehung:

Im Jahre 1938/1939 gestaltete Frankreich sein Staatsangehörigkeitsrecht dahin um, dass eine Ausländerin, die einen Franzosen heiratete, nicht mehr automatisch Französin wurde, sondern sie hatte bei ihrer Heirat ein Gesuch für die Erwerbung des französischen Bürgerrechts zu stellen, auf Grund dessen sie, sofern keine Gründe bestanden, dieses abzulehnen, innert einem halben Jahr nach ihrer Heirat Französin werden konnte. Es stellte sich nun für die schweizerische Rechtssprechung die Frage, wie diese Regelung in Einklang mit dem schweizerischen Recht gebracht werden könne. Dabei gingen die Meinungen des Bundesgerichts und des Justiz- und Polizeidepartements auseinander. Es handelte sich darum, zu entscheiden, wie sich in Zukunft das Bürgerrecht der Schweizerin gestalten solle, die einen Franzosen heiratete; erstens bei Abweisung des Gesuches, zweitens dann, wenn sie das Gesuch absichtlich oder unabsichtlich gar nicht stellte und drittens dann, wenn das Gesuch angenommen würde und die Frau 6 Monate nach ihrer Heirat Französin wurde⁹⁷. Die Auffassung des Justiz- und Polizeidepartements ist zunächst im Kreisschreiben vom 26. August 1939⁹⁸ zu finden. Die Schweizerin soll zur Abgabe der Erklärung gezwungen werden, andernfalls wird ihr mit Staatenlosigkeit gedroht. Das Bundesgericht dagegen vertrat die Ansicht, dass die Schweizerin bei Unterlassung der Einbürgerungserklärung ihr Schweizerbürgerrecht auch nach dem Eheschluss beibehalte⁹⁹, und dass sie es nur verliere,

⁹⁶ A. S. 55/769.

⁹⁷ Art. 8 nouveau de la loi du 10 août 1927, modifiée par le décret-loi du 12 novembre 1938.

⁹⁸ BBl. 1939 II 284.

⁹⁹ Vgl. Stauffer S. 21.

wenn sie nach diesen 6 Monaten Französin geworden sei¹⁰⁰. Wohl, um dieser Meinungsverschiedenheit auf eine Art ein Ende zu machen, bezeichnet der Bundesrat in seinem Beschluss vom 20. Dezember 1940 das eidgenössische Justiz- und Polizeidepartement als Instanz für die Beurteilung von Streitigkeiten über den Bestand oder Nichtbestand des Schweizerbürgerrechts mit der Möglichkeit des Rekurses an den Bundesrat¹⁰¹. Das Bundesgericht, das seit Jahrzehnten die Rechtssprechung in diesen Fragen innegehabt hatte, wurde dadurch ausgeschaltet.

Daraufhin wurde der Bundesratsbeschluss vom 11. November 1941 ausgearbeitet. Das Bundesgericht erlangte eine gewisse Entscheidungsbefugnis zurück. Es ist jedoch jetzt auf diesem Gebiet an die ausführlichen Vorschriften des Bundesratsbeschlusses vom 11. November 1941 gebunden.

b) Das Verhältnis des Bundesratsbeschlusses zur Praxis des Bundesgerichts vor 1941.

Kernpunkt und Anstoss zum Bundesratsbeschluss vom 11. November 1941 bildet Art. 5 und insbesondere die Regelung der Staatsangehörigkeit der ausheiratenden Schweizerin. Unsere Arbeit interessiert in diesem Zusammenhange vor allem die Vorschrift, welche sich auf die ehelichen Kinder von schweizerischen Müttern bezieht, für welche unter gegebenen Umständen die Möglichkeit besteht, dass sie mit der Geburt das Schweizerbürgerrecht erwerben. Sie lautet: «Das eheliche Kind einer Schweizerin, die das Schweizerbürgerrecht gemäss Absatz 2 nicht verloren hat¹⁰², erhält mit der Geburt das Schweizerbürgerrecht, sofern es andernfalls unvermeidlich staatenlos wäre.»

Vergleicht man die Formulierung des Art. 5 Bundesratsbeschluss mit derjenigen des Kreisschreibens vom Jahre 1927, fällt einem auf, dass offenbar eine schärfere Ausdrucksweise gesucht wurde, die keine Ausnahmen irgendwelcher Art zulassen will. Inhaltlich jedoch sagen die beiden Stellen etwa das gleiche, und es trifft hier zu, dass

¹⁰⁰ Entscheid vom 31. Mai 1940 Kercoff ca. Gemeinde Cernier. Knapp geht in seiner Auffassung noch weiter, indem er sagt, dass es sich bei dem neuen französischen Recht um eine Naturalisation und nicht um einen Erwerb durch Heirat handle. Die Auffassung des Bundesgerichts teilen Stauffer S. 20 und Etter S. 60, der die Stelle aus Stauffer übernimmt und sich wörtlich dazu bekennt.

¹⁰¹ BRB vom 20. Dezember 1940, Art. 1 und 6 insbes.

¹⁰² BRB 1941, Art. 5/2.

der Bundesratsbeschluss bezüglich dieses Punktes von Art. 5, Abs. 3, den Grundsatz der durch das Bundesgericht aufgestellt worden ist, übernimmt. Dies im Gegensatz zu den Bestimmungen in Abs. 2 desselben Artikels, der eindeutig aus dem Konflikt mit der französischen Gesetzgebung von 1938¹⁰³ und der daraus sich ergebenden Meinungsverschiedenheit der schweizerischen Instanzen hervorgegangen ist. In Absatz 3 wird mangels eines konkreten Konfliktfalles mit dem ausländischen Recht nicht näher ausgeführt, was unter «unvermeidlich staatenlos» zu verstehen ist. Bei der Auslegung dieses Satzes ist zu beachten, dass ein Erwerb des Schweizerbürgerrechts nicht in Frage kommt für das Kind, das die Staatsangehörigkeit seines Geburtslandes iure soli erwirbt. Schon die frühere Praxis des Bundesgerichts hat ebenso entschieden¹⁰⁴. Ein solcher Fall ist bis heute nicht vor dem Bundesgericht zur Entscheidung gelangt. Ruth vertritt in seinem Kurzkomentar zum Bundesratsbeschluss¹⁰⁵ die Ansicht, «dass die Schweiz sehr weit gehe, indem sie Kinder landesfremder Familienstämme¹⁰⁶, die nur in der weiblichen Linie mit ihr zusammenhängen, mit ihrem Bürgerrecht bedenkt.» Wir haben gesehen, wie sich diese Praxis entwickelt hat, zunächst im interkantonalen Verkehr, dann bei ausländischen staatenlosen Vätern, immer im Bestreben, nicht durch schweizerisches Recht neue Fälle von Heimat- und Staatenlosen zu schaffen. Ohne Zweifel ist ein solches Vorgehen bei der heutigen Stellung und Entwicklung der Frau und beim Ausmass des Bevölkerungsaustausches, der nach dem Krieg von Jahr zu Jahr wieder grösser und vielgestaltiger wird, ein Minimum von gerechtem Zugeständnis gegenüber einer Schwei-

¹⁰³ Im französischen Recht ist unterdessen eine Änderung bereits wieder eingetreten, insofern, als gemäss Art. 37 des neuen Code de la nationalité vom 19. Oktober 1945, allerdings mit erheblichen Ausnahmen (Art. 38, 39, 40, 41) die Ausländerin durch Heirat mit einem Franzosen wieder grundsätzlich die französische Staatsangehörigkeit erwirbt. Unterdessen ergibt sich jedoch ein dem früheren ähnlicher Fall durch die neueste jugoslawische Gesetzgebung. Weiterhin bleibt auch die Gefahr der Staatenlosigkeit für solche Frauen bestehen, deren Ehe im Heimatland des Mannes infolge Unterlassung der Trauung in einer bestimmten Konfession, ungültig ist.

¹⁰⁴ Vgl. Kreisschreiben 1927.

¹⁰⁵ ZbJV Bd. 78 (1942), S. 1 ff.

¹⁰⁶ Ruth betrachtet den Bürgerstamm im Gegensatz zum einzelnen Individuum als Träger des Bürgerrechts, und dieser wird begründet und aufrechterhalten durch die fortgesetzten männlichen Glieder des Stammes, da die Frau entweder sein Ende bedeutet, oder dann, wenn nicht den eigenen Stamm, so doch denjenigen ihres Mannes fortzusetzen vermag. (Es wird später darauf zurückzukommen sein.)

zerin die einen Staatenlosen heiratet. Deutschland ist heute das einzige Land, das ohne Ausnahme die Frau dem Manne folgen lässt, auch wenn dieser ihr keine neue Staatsangehörigkeit geben kann. Es ist auch das einzige Land, das ohne Ausnahme die Kinder seiner Frauen der Staatenlosigkeit preisgibt¹⁰⁷. In gewisser Beziehung und im kleinsten Ausmasse ist gerade diese Ausnahme der Vorläufer einer späteren Ausgestaltung der Möglichkeiten des Art. 44 BV. Nämlich dann, wenn der nichtschweizerische Vater sich in der Schweiz aufhält und die Absicht hat, dort zu bleiben. Mir scheint, dass diese Familienstämme, von denen Ruth spricht, nicht so sehr fremd sind, da einmal die rein blutmässige Abstammung, die bestimmt ihre Bedeutung in der schweizerischen Auffassung des Bürgerrechts hat, zu gleichen Teilen vom Vater und von der Mutter gegeben ist und da heutzutage der Vater keineswegs mehr der alleinige Vermittler der Kultur und auch des Bürgersinnes für das Kind ist. Er teilt diese Aufgabe mit der Mutter und überlässt sie in grösserem Ausmasse als früher der Schule.

Es ist festzuhalten, dass die Praxis der schweizerischen Behörden immer dahin gegangen ist, allenfalls Staatenlosigkeit von Kindern, die zur Schweiz gehören, zu verhüten, dass es aber nie darum ging, eine Bevölkerungspolitik zu treiben, die danach strebt, dem Lande viele Bürger zuzuführen, wie dies in manchen Großstaaten der Fall zu sein pflegt. Es würde dieses Ziel am ehesten erreicht mit einer Kombination von *ius soli* und *ius sanguinis*, welche bewirkt, dass einerseits die Kinder von eigenen Staatsangehörigen, welche im Ausland geboren werden, nicht verloren gehen und Kinder fremder Staatsangehöriger, welche im eigenen Lande geboren werden, *iure soli* neu hinzukommen¹⁰⁸. In der Schweiz war das *ius soli* bis heute nicht zur praktischen Anwendung gelangt, und die Ausnahmefälle von der Abstammungsregel, in denen das eheliche Kind die Staatsangehörigkeit der Mutter mit der Geburt erwirbt, bleiben auf ein absolutes Minimum beschränkt. Wenn auch eine Bevölkerungspolitik im Sinne der Gewinnung möglichst vieler Bürger nicht von der Schweiz befolgt wird, wird sie doch aus der Notwendigkeit des

¹⁰⁷ Welche Wege die deutsche Gesetzgebung gehen wird, wenn die politischen Verhältnisse einmal mehr abgeklärt sein werden, ist noch nicht vorauszusehen.

¹⁰⁸ Dies ist in besonderem Ausmasse im neuen Gesetz von Frankreich der Fall (1945).

Kampfes gegen die Ueberfremdung dahin tendieren, gerade gewisse Kinder «landesfremder Familienstämme, die nur in der weiblichen Linie mit ihr zusammenhängen», einzubürgern¹⁰⁹.

II. Aenderung des Bürgerrechts von Kindern aus national-gemischten Ehen nach der Geburt

1. Nachträglicher Erwerb des Schweizerbürgerrechtes

Es handelt sich bei dem Bürgerrechtswechsel, der hier behandelt werden soll, nicht um eine beliebige Aenderung der Staatsangehörigkeit, wie sie im Bürgerrechtsgesetz von 1903, durch Naturalisation oder Verzicht erreicht wird, sondern um eine im Gesetz vorgesehene, nachträgliche Korrektur des Bürgerrechts, das die Kinder bei ihrer Geburt erhalten haben. Eine solche Berichtigung ist in der Regel dann gegeben, wenn entweder in der Ehe der Eltern, die aus einem Grund vorzeitig dahinfallen kann, oder in den bürgerrechtlichen Verhältnissen der Kinder grundsätzlich veränderte Umstände eintreten¹¹⁰.

Die gesetzlichen Grundlagen einer solchen Korrektur sind gegeben in den Bestimmungen, welche sich auf Wiedereinbürgerung der Mutter schweizerischer Herkunft auf die Erstreckung des Schweizerbürgerrechts auf die Kinder beziehen¹¹¹. Ehefrauen, welche durch Heirat das Schweizerbürgerrecht verloren haben¹¹², ist die Möglichkeit eingeräumt worden, dieses Schweizerbürgerrecht auf eine rasche und einfache Weise zu erwerben, wenn sie Witwen sind, zu Tisch und Bett von ihrem Manne gerennt oder geschieden. Voraussetzung ist, dass diese Frauen ihren Wohnsitz in der Schweiz haben und binnen 10 Jahren nach Auflösung oder Trennung der Ehe um die Wiedereinbürgerung nachsuchen. Zugleich mit der Mutter werden auch die Kinder, welche nach dem Staate, dem sie angehören, noch minderjährig oder bevormundet sind, ins Schwei-

¹⁰⁹ Vgl. weiter hinten, S. 143 ff.

¹¹⁰ Nicht zu verwechseln damit ist der Fall, in dem durch eine Fiktion nachträglich ein Zustand hergestellt wird, als hätte er immer bestanden, z. B. ZGB 325 BV 54/5.

¹¹¹ BG 1903, III. Abschnitt.

¹¹² Das BG von 1876 kannte die Wiedereinbürgerung der Frauen, die einen Ausländer heirateten und Kinder aus national-gemischten Ehen nicht, sondern nur für Frauen und Kinder, deren Mann oder Vater auf das Schweizerbürgerrecht verzichtet hatte. (BG 1876 Art. 9.)

zerbürgerrecht aufgenommen. Bedingung dafür ist, dass die Mutter die elterliche Gewalt über ihre Kinder besitzt oder dass der bestellte Vormund damit einverstanden ist. Es handelt sich für die Mutter um einen Fall von stark erleichterter Naturalisation, die geschaffen wurde, um der ehemaligen Schweizerin, die ihr Bürgerrecht verloren hatte, weil sie ihrem Manne in seinem Status gefolgt war, die Möglichkeit einer unentgeltlichen und leicht durchzuführenden Wiederaufnahme zu geben. Ist der Verlustgrund, die Ehe, dahingefallen, und kehrt eine solche Frau mit ihren Kindern in die frühere Heimat zurück, wird sie in ihr angestammtes Gemeinde- und Kantonsbürgerrecht wieder aufgenommen, und zusammen mit ihr die Kinder, die in ihrem Haushalt leben, und deren Erziehung ihr anvertraut ist. Es kann diese Bestimmung als eine Ausnahme des klassischen Prinzips von 270 ZGB aufgefasst werden, insofern, als die Familieneinheit in bürgerrechtlicher Beziehung auf Grund der Abstammung der Kinder von der Mutter hergestellt wird und beträchtliche Unterschiede bestehen, ob sich eine Frau mit ihren Kindern auf dem Wege der gewöhnlichen Naturalisation¹¹³ oder gemäss den Vorschriften über die Wiedereinbürgerung ins Schweizerbürgerrecht aufnehmen lässt. Diese Unterschiede bestehen sowohl in bezug auf die Einbürgerung der Mutter als auch, was die Erstreckung der Einbürgerung auf die Kinder anbetrifft.

a) Ein eigentliches Recht auf Einbürgerung besteht nicht für die ehemalige Schweizerin; der Wortlaut des Gesetzes heisst: «der Bundesrat kann . . . über die Einbürgerung verfügen^{114/115}.» Der Bundesrat ist kompetent zu dieser Verfügung nach Anhörung des Heimatkantons, er ist jedoch nicht gebunden daran. Der Bund besitzt die Kompetenz zur Wiederaufnahme ins Schweizerbürgerrecht seit dem Jahre 1876, während die Naturalisation Angelegenheit der Kantone geblieben ist, soweit es sich nicht um die gesetzlichen Mindestvorschriften des Bundesrechts handelt¹¹⁶.

¹¹³ BG 1903, Art. 1 ff.

¹¹⁴ BG Art. 10, letzter Absatz

¹¹⁵ Vgl. B Bl 1914 I, S. 543: «Aus Gründen der Humanität haben wir die Wiedereinbürgerung einer Bewerberin verfügt, deren Lebenswandel nicht als ganz einwandfrei bezeichnet werden konnte. Es handelt sich um eine arme, kranke Person, die aus Russland kam, die unter diesen Umständen nicht nach Russland heimgeschafft werden konnte.»

¹¹⁶ Erst seit dem Bundesgesetz von 1903 haben jedoch Frauen, welche durch Heirat ihr Schweizerbürgerrecht verloren, an der Wiedereinbürgerung teil. (Vgl. BG 1876, Art. 9).

Die Wiedereinbürgerung ist unentgeltlich. Im Gegensatz zur Naturalisation dürfen weder von den Kantonen Einkaufssummen erhoben werden, noch kann der Bund Kanzleigeühren verlangen.

Der zweijährige Wohnsitz ist nicht verlangt bei der Wiedereinbürgerung, sondern es muss lediglich das Domizil in der Schweiz im Zeitpunkt des Einbürgerungsgesuches nachgewiesen sein.

b) Bezüglich der Erstreckung des Bürgerrechts auf die Kinder sind ebenfalls wichtige Unterschiede gegenüber der Naturalisation gegeben. Voraussetzung ist in beiden Fällen das Innehaben der elterlichen Gewalt. Bei der Naturalisation gemäss Art. 1 ff. des Bürgerrechtsgesetzes richtet sich diese ausdrücklich nach dem heimatlichen Recht, während bei der Wiedereinbürgerung das anzuwendende Privatrecht nicht vom Gesetz vorgeschrieben wird. Somit können sich drei verschiedene Möglichkeiten zur Bestimmung der elterlichen Gewalt ergeben. Sofern Staatsverträge bestehen, die diesbezügliche Vorschriften enthalten, gelten diese in erster Linie. Ist dies nicht der Fall, kann ein gerichtliches Urteil vorliegen, das über die elterliche Gewalt besteht und von der Schweiz anerkannt wird¹¹⁷. Trifft weder das eine noch das andere zu, gelangt das schweizerische Recht zur Anwendung¹¹⁸.

Die Erstreckung auf die Kinder kann im Gegensatz zur gewöhnlichen Naturalisation auch erfolgen, wenn nicht die Mutter, sondern eine Dittperson zum Vormund des Kindes bestellt wurde, und diese ihre Zustimmung gibt. Eine Zeitlang ging der Bundesrat sogar so weit, dass er die Zustimmung des Vaters bezüglich seiner Gewalt unterworfenen Kinder, derjenigen des Vormundes bezüglich der bevormundeten, gleichstellte, so dass der Vater die unter seiner Gewalt stehenden Kinder, deren Erziehung ihm zustand, an der Wiedereinbürgerung teilnehmen lassen konnte, mit der Einschränkung allerdings, dass solche Kinder, die im Haushalt des Vaters aufwachsen, und deren Erziehung tatsächlich vom Vater geleitet wurde, nur miteingebürgert wurden, wenn der Heimatkanton damit einverstanden war¹¹⁹. Kinder, die dauernd im Ausland aufwachsen jedoch, sind von der Erstreckung überhaupt ausgeschlossen, gleichgültig, welcher Elternteil die elterliche Gewalt innehat.

¹¹⁷ Vgl. B Bl 1913 IV, S. 350.

¹¹⁸ Gemäss Art. 32 in Verbindung mit Art. 9 NAG.

¹¹⁹ Vgl. Gesch. Ber. 1924, S. 76, Nr. 6.

Die Wiedereinbürgerung erstreckt sich auf die minderjährigen und bevormundeten Kinder, sofern nicht ausdrücklich Ausnahmen gemacht werden. Solche ausdrücklichen Ausnahmen werden in der Praxis gemacht, wenn es sich um nach heimatlichem Rechte minderjährige, aber bereits verheiratete Söhne oder um Töchter, die ein uneheliches Kind haben, handelt¹²⁰.

Es ist nicht notwendig, dass die Kinder aus der Ehe, welche der Wiedereinbürgerung unmittelbar vorangeht, stammen, sondern sie können auch in einer früheren Ehe geboren worden sein¹²¹.

Während einiger Jahre wurde der Grundsatz von Art. 3 des Bürgerrechtsgesetzes, wonach Adoptivkinder miteingebürgert werden können, auf die Wiedereinbürgerung übertragen¹²². Später geschah dies wieder nicht mehr, weil man die besonderen Erleichterungen, die Kindern einer schweizerischen Mutter zukommen nicht auf Adoptivkinder ausdehnen zu können glaubte, da diese nicht durch die Herkunft ihrer Mutter der Schweiz besonders nahe stehen¹²³.

Eine weitere Frage ergibt sich, ob nach Art. 10 letzter Absatz die Erstreckung auf die Kinder nur gegeben sei bei gleichzeitiger Wiedereinbürgerung der Mutter. Der Bundesrat hat im Laufe seiner Praxis verschiedene Ansichten vertreten. Im Jahre 1923 bejahte der Bundesrat die Aufnahme von Kindern ohne gleichzeitige Aufnahme der Mutter unter zwei Bedingungen: Erstens, wenn die Mutter trotz Eingehung der Ehe mit einem Ausländer Schweizerin geblieben war, und zweitens, wenn die Mutter ihr Schweizerbürgerrecht durch die Ehe mit einem Ausländer verloren hatte, dasselbe aber durch eine nachfolgende zweite Ehe wieder erworben hatte. In beiden Fällen bedarf die Mutter der Einbürgerung nicht, die Kinder aber konnten, wenn sie die gesetzlichen Erfordernisse erfüllten, diese verlangen¹²⁴. Im Jahre 1928 wurde diese Auffassung wieder ausdrücklich abgelehnt¹²⁵ und ist seither in keinem Entscheid mehr vertreten worden¹²⁶. Diese Lösung ist bedauerlich, da ganz ungleich-

¹²⁰ Gesch. Ber. 1917, S. 45, Nr. 14.

¹²¹ B Bl 1914 I, S. 542.

¹²² B Bl 1914 I, S. 542.

¹²³ Gesch. Ber. 1922, S. 98, Nr. 8.

¹²⁴ Gesch. Ber. 1923, S. 104, Nr. 6.

¹²⁵ Gesch. Ber. 1928, S. 282, Nr. 25, ebenso Steinlin, Wiedereinbürgerung, S. 100 ff.

¹²⁶ Vgl. einen der letzten Entscheide 68 I 206. Es handelt sich um das Kind eines Oesterreichers und einer Schweizerin, deren Ehe in Oesterreich ungültig

mässige, ja ungerechte Unterschiede zustande kommen, je nachdem eine Mutter bei ihrer Heirat mit einem Ausländer ihr Schweizerbürgerrecht verloren hat oder nicht. Ist dies nicht der Fall, werden ihre Kinder bei einer späteren Wiedereinbürgerung gemeinsam mit ihr Schweizer und geniessen die Vorteile der erleichterten Naturalisation. Hat aber die Mutter ihr Schweizerbürgerrecht nicht verloren, so müssen die Kinder auf den Weg der gewöhnlichen Naturalisation verwiesen werden, obwohl sie genau die gleichen Bedingungen erfüllen bezüglich ihrer Beziehung zur Schweiz, wie die vorher genannten, ja es verbindet sie vielleicht ein noch engeres Band, da ihre Mutter schon während der ganzen Zeit der Ehe, also seit die Kinder geboren wurden, immer Schweizerin gewesen ist, und die rechtliche Zugehörigkeit zur Schweiz niemals unterbrochen wurde. Das gleiche ist zu sagen für Kinder, deren Mutter in einer zweiten Ehe das Schweizerbürgerrecht wieder durch Heirat erworben hat. Auch ihnen bleibt die erleichterte Naturalisation verwehrt, obwohl nun nicht nur ihre Mutter wiederum Schweizerin ist, sondern auch noch der Stiefvater, der in den meisten Fällen an ihrer Erziehung mitwirken wird, so dass bestimmt nicht mehr Anlass zu Befürchtungen gegenüber einer solchen Aufnahme ins Bürgerrecht bestehen können, als dann, wenn die rein formale Bedingung erfüllt ist, dass die Wiedereinbürgerung der Mutter sich auf die Kinder erstreckt und die beiden Aufnahmen gleichzeitig geschehen. Eine künftige Neuregelung sollte diese Fälle unbedingt mit in die erleichterte Naturalisation einbeziehen und auch diejenigen prüfen, in denen die Mutter erst später die elterliche Gewalt über die Kinder erlangt.

2. Nachträglicher Verlust des Schweizerbürgerrechts

Seit beinahe 100 Jahren besteht im schweizerischen Recht die relative Unverlierbarkeit des Schweizerbürgerrechts. Somit hat das Schweizerbürgerrecht, das ein Kind mit seiner Geburt erworben hat, definitiven Charakter, stütze sich der Erwerb nun auf die Abstammungsregel im Zivilgesetzbuch 270, oder gelange eine vom Bundesgericht gewohnheitsrechtlich zugelassene Ausnahme zur An-

war. Die Mutter verlor deshalb ihr Schweizerbürgerrecht nicht. Das Bundesgericht hat festgestellt, dass das Kind das Schweizerbürgerrecht nicht besitzt, da es nicht staatenlos ist.

wendung, bei der das Kind das Schweizerbürgerrecht auf Grund der Abstammung von der Mutter erworben hat. Ein Verlust war nur auf drei Weisen möglich, auf Grund eines Verzichtes¹²⁷, durch Erstreckung der Entlassung des Familienhauptes¹²⁸ und durch Eheschluss¹²⁹, bzw. durch eine andere, in der Person selbst liegende Aenderung des status familiae. Art. 5, Absatz 4, des Bundesratsbeschlusses von 1941 schafft in dieser Beziehung eine völlig neue Situation. Das bis anhin definitiv erworbene Schweizerbürgerrecht, wie es in Absatz 2 desselben Artikels vorgesehen ist, geht wieder verloren durch den Erwerb irgend einer anderen Nationalität, sei dieser nun freiwillig oder unfreiwillig, falle er in die Zeit der Minderjährigkeit des Trägers oder in einen viel späteren Zeitpunkt seines Lebens. Ruth bezeichnet dies in seinem Kurzkomentar als nur suspendierte Wirkung der Verlustregel, die nur solange suspendiert bleibt, als ihre Anwendung unvermeidliche Staatenlosigkeit zur Folge habe¹³⁰. Dies wäre vielleicht der Fall gewesen, wenn tatsächlich dabei die Verlustregel so ausgelegt worden wäre, wie es das Gewohnheitsrecht seit der Gründung unseres Bundesstaates getan hat. Ein Verlust könnte etwa dann verständlich sein, wenn nachträglich die Frau die Staatsangehörigkeit ihres Mannes oder die Kinder diejenige des Vaters noch erwerben und damit der ursprünglich vom Gesetz vorgesehene Zustand hergestellt würde¹³¹, nicht aber auf die vorgesehene Weise, wo man geradezu an einen Verstoß gegen die Rechtsgleichheit denken muss.

Der Bundesratsbeschluss von 1941 rein von der formellen Seite betrachtet, stützt sich bezüglich der Neugestaltung verschiedener Punkte des Staatsangehörigkeitsrechts auf den Vollmachtenbeschluss des Jahres 1939¹³². Ruth beruft sich in seinem Kommentar stets auf die Tatsache, dass es notwendig war, die Materie des Staatsangehörigkeitsrechts der Uebersichtlichkeit halber und aus rein praktischen Gründen gerade während des Krieges, in einer Zeit des erschwerten Verkehrs mit dem Ausland zusammenzufassen und zu klären. Dieser

¹²⁷ BG 1903, Art. 7.

¹²⁸ BG 1903, Art. 9/3.

¹²⁹ Indirekt wird dieser Satz bestätigt in BG 1903 durch die Bestimmungen über die Wiedereinbürgerung Art. 10 b.

¹³⁰ Ruth: ZbJV Bd. 78, S. 18/19.

¹³¹ Vgl. dazu die Vorschläge von Etter, S. 74 III.

¹³² A. S. 55/769.

Umstand mag gewiss zutreffen. Der Notgesetzgeber hätte sich jedoch bei den nicht dringlichen Fragen wie diese, in der Hauptsache damit begnügen sollen, die vom Bundesgericht aufgestellten Grundsätze unseres Staatsangehörigkeitsrechts zusammenzustellen und klar zu formulieren. Andererseits waren gewisse Ausbürgerungsmassnahmen gegenüber Doppelbürgern¹³³ oder gegen eine üppige Ausbereitung von Scheinehen am Platze und geradezu durch die Zeit bedingt¹³⁴. Es fällt jedoch schwer, die Auffassung zu teilen, das die in Art. 5 des Bundesratsbeschlusses von 1941 befolgten Prinzipien die einfach auf ein Zurückgehen zum rein klassischen Prinzip, wie es heute ausschliesslich noch von Deutschland vertreten wird, herauslaufen oder gar die Bestimmung von Art. 5/4, von der hier besonders die Rede ist, notwendig waren «zum Schutze des Landes und zur Aufrechterhaltung der Neutralität.» Das Bundesgericht hat jedoch die Bestimmungen der Notgesetzgebung als verbindlich erklärt¹³⁵ und es besteht dagegen kein Rechtsbehelf.

Da dieses Gebiet nur provisorisch geregelt ist und über kurz oder lang eine Neugestaltung nicht nur erfordert, sondern auch nach sich ziehen wird, muss die Frage gestellt werden, was denn die Bestimmung des Art. 5/4 eigentlich bedeutet, und wie sie sich in den Rahmen unseres Rechts einfügt.

In der heute vorliegenden Form handelt es sich in Art. 5/4 um einen Verlust des Schweizerbürgerrechts infolge Erwerb einer anderen Staatsangehörigkeit¹³⁶. Ein solcher Verlust stellt an und für sich vom rechtlichen Standpunkt aus betrachtet nichts Ungewöhnliches dar. Die Gesetzgebung der meisten Staaten hat zur Vermeidung einer grossen Zahl von Doppelbürgerrechten eine solche Lösung gewählt¹³⁷. Die Schweiz selber hat nie seit der Gründung des Bundesstaates an die Naturalisation in einem anderen Lande den Verlust des Schweizerbürgerrechts geknüpft¹³⁸. Unter der Bundesverfassung von 1848 wurde verlangt, dass Ausländer, welche sich in der Schweiz einbürgern lassen wollten, aus ihrem früheren Staats-

¹³³ BRB v. 20. Dez. 1940, Art. 3.

¹³⁴ Vgl. an Stelle vieler: A. Egger, über Scheinehen.

¹³⁵ Vgl. BGE 67 I 24 Erw. 3.

¹³⁶ Vgl. Etter, § 10, S. 72.

¹³⁷ Vgl. die Gesetzestexte der verschiedenen Staaten in Bourbousson, Traité général 1931, und suppl. A. 1938.

¹³⁸ Einzig zur Zeit der Helvetik wurde dieses Prinzip eingeführt und konnte sich wegen der kurzen Geltungsdauer dieser Verfassung nicht auswirken.

verband entlassen wurden¹³⁹. Während Schweizer, die sich im Ausland naturalisieren liessen, ohne weiteres Doppelbürger sein konnten. Im Bundesgesetz von 1876¹⁴⁰ wurde die Bedingung von Art. 43/2 wieder fallen gelassen. Es hat aber auch in der Schweiz zu jeder Zeit Befürworter des Verlustes des Schweizerbürgerrechts infolge freiwilligen Erwerbs einer anderen Staatsangehörigkeit gegeben, ohne dass sie mit ihren Ansichten jeweils durchdringen konnten¹⁴¹. Gerade in neuester Zeit wieder treten gewisse Autoren, veranlasst zum Teil durch die Entwicklung, die die Bevölkerungsverschiebungen seit dem ersten Weltkrieg mit sich gebracht haben, für eine Beschränkung der sogenannten Unverlierbarkeit des Schweizerbürgerrechts ein. Sie fordern dies in den Fällen, in denen der Träger des Bürgerrechts überhaupt oder seit langer Zeit freiwillig noch ein zweites Bürgerrecht besitzt und sich dauernd im Ausland aufhält¹⁴².

Bei der Betrachtung von Art. 5/4 stellt nun der Erwerb einer ausländischen Staatsangehörigkeit für die dort aufgeführte Kategorie von Schweizerbürgern immer einen Verlustgrund für das Schweizerbürgerrecht dar. Wenn auch nicht ein eigentlicher Verstoss gegen die Rechtsgleichheit im Sinne von Art. 4 der Bundesverfassung angenommen werden darf, so steht dieses Prinzip sicherlich eindeutig dem Grundgedanken unserer Bürgerrechtsgesetzgebung entgegen und widerspricht noch in erhöhtem Masse der allgemein anerkannten und sich stets deutlicher abzeichnenden Entwicklung, welche entsprechend ihrer veränderten, damit privat- und öffentlich-rechtlichen Stellung, der Frau auch auf dem Gebiete des Bürgerrechts eine grössere Unabhängigkeit und der Mutter eine den Umständen gerecht werdende Einflussnahme auf ihre Kinder sichert. Die schweizerische Rechtsauffassung ist immer dahin gegangen, dass das einmal rechtmässig erworbene Schweizerbürgerrecht nur freiwillig

¹³⁹ BV 1848, Art. 43/2.

¹⁴⁰ Die Bundesverfassung von 1874 gibt dem Bundesgesetzgeber lediglich noch die Kompetenz zur Regelung des Verzichtes des Schweizerbürgerrechts und der Einbürgerung von Ausländern.

¹⁴¹ Vgl. den Antrag Zürichs 1848 (Stoll, S. 52), dann Erörterungen in der nationalrätlichen Kommission 1871 BBl 1920 5., S. 73 ff.

¹⁴² Etter: Verlust des Schweizerbürgerrechts, S. 139 III 3., Ruth: ZSR 125a ff. tritt dafür ein, dass der Verlust bei der zweiten Generation bei ausgewanderten Familien erfolgen soll.

wieder verloren gehen solle¹⁴³. Wenn sich aber die Verhältnisse tatsächlich geändert haben, und es wünschenswert erscheint, die Unverlierbarkeit in Zukunft wirklich einzuschränken, dann hat dies auf eine für alle Schweizer gleichmässige Weise zu geschehen. In der Form, wie sie heute auf Grund von Art. 5/4 des Bundesratsbeschlusses von 1941 besteht, handelt es sich um eine provisorische Zwischenlösung, von welcher zu hoffen ist, dass sie bald einer besseren weichen werde, da von ihr in besonderem Masse gesagt werden muss: «Das Notrecht ist ein ausserordentliches und nur durch einen Notstand zu rechtfertigendes Recht¹⁴⁴.» So wenig seine Rechtmässigkeit in aussergewöhnlichen Zeiten angezweifelt werden kann, so gewiss ist es, dass es die Versuchung einer ungerechtfertigten Ausdehnung enthält. Das Vollmachtenrecht, das sich auf den Vollmachtenbeschluss von 1939 stützt, wurde anschaulich als Notsteg bezeichnet, «der die heutige Schweiz zu einer die Erfordernisse des heutigen Volks- und Staatslebens voll in Rechnung stellenden Verfassung der freiheitlichen Schweiz der Zukunft führen soll»¹⁴⁵. Dieser Notsteg aber ist keineswegs vollkommen und es ist eine überaus wichtige Aufgabe, solche mangelhaften Stellen baldmöglichst auf dem Wege der ordentlichen Gesetzgebung auszubessern, damit sie wirklich den heutigen Gegebenheiten in unserem Volke gerecht werden können.

Wenn aber das Kriegszeiten eigene Misstrauen sich ein wenig gelegt haben wird und die kriegsbedingten Bevölkerungsbewegungen einigermassen stagniert sein werden, wird die Zeit gekommen sein für eine Neuregelung der Materie des Staatsangehörigkeitsrechts. Art. 5/4 wird verschwinden müssen und es wird sich zeigen, ob die Schweiz bei der alten Rechtsauffassung bleiben und die Naturalisation in einem anderen Land nicht als einen Verlustgrund für das Schweizerbürgerrecht annehmen will. Sollten aber die Gründe, welche unseren Gesetzgeber in der Mitte des letzten Jahrhunderts dazu geführt haben, die Verlustpraxis auf ein Minimum zu beschränken, zum grossen Teil heute wegfallen und dafür neue Motive und

¹⁴³ Auch das von einer Ausländerin durch Heirat erworbene Schweizerbürgerrecht hat definitiven Charakter und geht weder durch Scheidung noch durch Naturalisation, etc. unter.

¹⁴⁴ Prof. D. Schindler: «Notrecht und Dringlichkeit». Separatabdruck aus der NZZ Okt./Dez. 1942, S. 31 und die dort zit. Lit.

¹⁴⁵ Schindler a. a. O. S. 49.

Erscheinungen es notwendig und wünschbar machen, die Zahl der Doppelbürger einzudämmen, da sie für die Schweiz eine grosse und gefährliche Belastung werden, so wird es möglich sein, auf neuer Grundlage sowohl den Bürgerrechtsverlust infolge Heirat als auch denjenigen der Kinder so zu regeln, dass ein Zweifel an der Rechtsgleichheit nicht mehr entstehen kann.

§ 5. Darstellung der wichtigsten ausländischen Regelungen

Da jeder Staat in der Lage ist, seine Bürgerrechtsgesetzgebung auszugestalten, wie es seinen Bedürfnissen entspricht, werden sich kaum zwei Staaten auf der Erde finden, die ihr Staatsangehörigkeitsrecht gleich geregelt haben. Betrachtet man jedoch, wie es in dieser Arbeit geschieht, ein einzelnes Problem dieses Rechtsgebietes für sich, so ergibt sich, dass die Gesetzgebungen verschiedener Länder nicht nur in den grossen Zügen, sondern weitgehend übereinstimmen. Es ist daher möglich, die Staaten in grössere oder kleinere Gruppen einzuteilen und diese gemeinsam zu behandeln. Bei denjenigen Staaten, welche das *ius soli* vertreten, kommt nur das Bürgerrecht der im Ausland geborenen Kinder in Betracht.

I. Das eheliche Kind erwirbt nur die Staatsangehörigkeit des Vaters

Im Laufe dieses Jahrhunderts und insbesondere seit dem ersten Weltkrieg sind in einer beträchtlichen Anzahl von Staaten Bestimmungen entstanden, welche der Ehefrau nicht mehr automatisch, ohne oder gegen ihren Willen die Staatsangehörigkeit ihres Mannes bei der Heirat erteilen und ihr die frühere Staatsangehörigkeit entziehen. Betrachtet man die Staatsangehörigkeit der Kinder aus gemischten Ehen, sieht man, dass sie ausser in sehr wenigen Staaten gar nicht in diese Regelung einbezogen wurden. Das heisst, die vielleicht noch viel wichtigere Frage, wie wirkt sich die Aufgabe der Familieneinheit auf die Staatsangehörigkeit der Kinder aus, wurde noch nicht beachtet.

1. Gesetzgebungen, welche dem klassischen Prinzip nahe stehen

Da vorgängig eine ziemlich eingehende Darstellung der Grundsätze des schweizerischen Rechts gegeben wurde, können die Staaten, welche eine der Schweiz sehr verwandte Ausgestaltung der Abstammungsregel gewählt haben, hier in aller Kürze erwähnt werden. Es handelt sich um die Gruppe von Staaten, die gemeinsam mit der Schweiz fast ausschliesslich am klassischen Prinzip, das allgemein im letzten Jahrhundert Geltung hatte, festhalten. Die Lösung lässt sich auf folgende Formel bringen, die mit geringfügigen Abwandlungen in allen diesen Gesetzen enthalten ist: 1. Die Ehefrau folgt grundsätzlich der Staatsangehörigkeit des Mannes; 2. die ehelichen Kinder erwerben die Staatsangehörigkeit des Vaters, die unehelichen diejenige der Mutter. Die zweite Bedingung gilt für alle Staaten der folgenden Gruppen. Die Behandlung der Staatsangehörigkeit der Ehefrau, welche derjenigen der Mutter gleichzusetzen ist, weist dagegen kleine Unterschiede auf. Es hat sich aus der Betrachtung des schweizerischen Rechtsgebietes ergeben, dass die Anwendung des reinen klassischen Prinzips zu Fällen von Staatenlosigkeit der Ehefrau und der Kinder führt, sobald nicht mehr alle Staaten dieses Prinzip übereinstimmend anwenden. Die erste Korrektur, die deshalb von den Staaten mit klassischem Prinzip als Anpassung an das moderne oder in Erfüllung der völkerrechtlichen Forderung, Staatenlosigkeit möglichst zu vermeiden, ergriffen wurde, war, dass man Frauen, die einen Staatenlosen heirateten, nicht mehr ihr früheres Bürgerrecht entzog und folgerichtigerweise den Kindern aus solchen Ehen das Bürgerrecht der Mutter gab. Zugleich wurde meistens auch die andere Möglichkeit berücksichtigt, dass eine Frau, die das Bürgerrecht ihres Mannes mit der Heirat nicht erhält, das angestammte nicht verliert, die Kinder aber dennoch die Staatsangehörigkeit des Vaters erwerben. Innerhalb dieser Lösung sind in bezug auf Ehefrau und Kinder grundsätzlich zwei Gesichtspunkte zu unterscheiden.

a) Das eheliche Kind erwirbt bei der Geburt die Staatsangehörigkeit der Mutter, wenn es nicht diejenige des Vaters erwirbt. Dieser Fall tritt verhältnismässig selten ein, da sozusagen alle Staaten den ehelichen Kindern ihrer männlichen Staatsangehörigen, ob sie nun im Inland oder im Ausland geboren sind, ihre Nationalität ver-

leihen. Lautet also die Formulierung eines Gesetzes dahin, dass ein Kind immer dann die Staatsangehörigkeit der Mutter erwirbt, wenn es diejenige des Vaters nicht mit der Geburt erwirbt, so ist es ohne Einfluss, ob der Vater des Kindes eine bestimmte Staatsangehörigkeit besitzt oder ob er staatenlos ist¹⁴⁶. Diese Lösung wurde von beinahe allen Staaten gewählt, die andererseits den Verlust der Staatsangehörigkeit der Ehefrau vom Erwerb derjenigen des Mannes mit der Heirat abhängig machen. China¹⁴⁷, Oesterreich¹⁴⁸, Bulgarien¹⁴⁹, Danzig¹⁵⁰, Aegypten¹⁵¹, Libanon¹⁵², Griechenland¹⁵³, Irak¹⁵⁴, Italien¹⁵⁵, Japan¹⁵⁶, Lettland¹⁵⁷, Litaunen¹⁵⁸, Monaco¹⁵⁹, Polen¹⁶⁰, Siam¹⁶¹.

Unter diese gleiche Kategorie muss auch Spanien gezählt werden, obwohl es gemäss dem Wortlaut seiner Gesetzgebung ein ganz anderes Prinzip vertritt. Sie bestimmt, dass das innerhalb oder ausserhalb Spaniens geborene Kind eines spanischen Vaters oder einer spanischen Mutter die spanische Staatsangehörigkeit mit der Geburt erwirbt¹⁶². Es ist dies eine Bestimmung, die in der spanischen Gesetzgebung schon lange unverändert erhalten geblieben ist. Sie wird aber von der Theorie anders ausgelegt und durch die Kombi-

¹⁴⁶ Dieser Fall könnte etwa dann eintreten, wenn der Heimatstaat des Vaters reines *ius soli* anwendet und das Kind nicht auf dessen Territorium geboren wurde.

¹⁴⁷ China: Staatsangehörigkeitsgesetz, von 1929, Art. 1 (B. 308, FH 175).

¹⁴⁸ Oesterreich: Sta. Ges. v. 30. Juli 1925, Neuregelung 10. Juli 1945, Fass. v. 18. Januar 1946. Vgl. Deutsche Rechtszeitschrift, 2. Jahrg., Heft 6, Juni 47, S. 193 ff.

¹⁴⁹ Bulgarien: Gesetz v. 31. Dezember 1903, Kp. 2, Abs. 5 (B. 285, FH 162).

¹⁵⁰ Danzig: Gesetz v. 30. Mai 1922 (FH 209).

¹⁵¹ Aegypten: Gesetz v. 27. Februar 1929 (FH 226, B. 326).

¹⁵² Libanon: Verordnung v. 19. Januar 1925 (B. 406, FH 298).

¹⁵³ Griechenland: Gesetz v. 29. Oktober 1856, rev. 12. August 1927 (B. 427, FH 315).

¹⁵⁴ Irak: Ges. v. 9. Oktober 1924 (FH 348).

¹⁵⁵ Italien: Gesetz v. 13. Juni 1912, rev. bis 1937/39.

¹⁵⁶ Japan: Auch ein Ausländer, der eine Japanerin heiratet, erwirbt deren Staatsangehörigkeit, sofern er in ihre Familie eintritt. Gesetz v. 19. Juli 1924 (B. 463, FH 381).

¹⁵⁷ Lettland: Die lettischen Staatsangehörigen wurden auf Grund der V. O. des Präsidiums des obersten Rates der Sowjetunion Sowjetbürger. Vgl. den Fall einer Schweizerin, die mit einem Lettländer verheiratet ist: NZZ 24. Januar 1944. (Früh. Ges. 1927, FH 409.)

¹⁵⁸ Litauen: Gesetz v. 9. Januar 1919, rev. 1920/22/23 (B. 470, FH 417).

¹⁵⁹ Monaco: Gesetz v. 13. April 1911 (B. 493, FH 436).

¹⁶⁰ Polen: Gesetz v. 20. Januar 1920 (FH 480, B. 527).

¹⁶¹ Siam: Gesetz v. 10. April 1913 (B. 549, FH 524).

¹⁶² Vgl. Codice Civil vom 6. Oktober 1888, Art. 17/2.

nation mit einem andern Artikel führt sie nicht zum selben Resultat¹⁶³. Da gemäss Art. 22 des *Codigo Civil* die Frau die Staatsangehörigkeit des Mannes erwirbt und, wenn es sich um eine ausheiratende Spanierin handelt, die spanische Staatsangehörigkeit verliert¹⁶⁴, wird das eheliche Kind, das im Ausland geboren wird, nicht dasjenige einer Spanierin sein, sondern einer Ausländerin spanischer Herkunft. Es wird der Staatsangehörigkeit seiner Eltern folgen, d. h. der ausländischen¹⁶⁵. Spanien, das heute wieder auf dem Standpunkt des *Codigo Civil* steht, lässt die Kinder aus der Ehe einer Spanierin und einem Ausländer der Staatsangehörigkeit des Vaters folgen.

b) Die zweite hier in Betracht kommende Lösung, die sich dem rein klassischen Prinzip noch mehr zu nähern scheint, weicht in Wirklichkeit von der Familieneinheit bezüglich des Bürgerrechts davon ab. Sie wurde einzig von der schweizerischen Rechtspraxis und vom schweizerischen Notrecht gewählt. Der Erwerb der Nationalität der Mutter durch die Kinder wird nicht davon abhängig gemacht, ob die letzteren die Staatsangehörigkeit des Vaters erwerben, sondern beachtlich ist, ob sie überhaupt eine Staatsangehörigkeit erwerben und nicht, um mit den Worten des Bundesratsbeschlusses zu sprechen, «unvermeidlich staatenlos» werden. In manchen Fällen mag das Ergebnis bei dieser Lösung das gleiche sein. Es können jedoch sehr unerfreuliche Erscheinungen auftreten. Wenn nämlich ein Kind die Staatsangehörigkeit des Vaters nicht erwirbt, wohl aber eine dritte Staatsangehörigkeit — in der Regel wird es diejenige des Geburtslandes sein — die Mutter aber ihre frühere Staatsangehörigkeit beibehält, ist in einer solchen Familie nicht nur die Einheit des Bürgerrechts nicht gewahrt, sondern es gehören die verschiedenen Glieder mindestens drei verschiedenen Staaten an¹⁶⁶. Im andern Fall wären jedoch die Kinder alle mit der Mutter und

¹⁶³ Eine a. M. wahrscheinlich ausschliesslich auf Grund des Gesetzestextes, vertritt Makarov, *nationalité de la femme mariée*, S. 176.

¹⁶⁴ Die Verfassung von 1931 (B Supp. S. 17) brachte bezüglich der Staatsangehörigkeit der Ehefrau eine Aenderung in Richtung des modernen Prinzips. (Vgl. *Rev. de dr. int. pr. et de lég. comp.*, Bd. 3, 1932: Trias de Bes: *la constit. espagnole républ.*, S. 430 ff.) Am 24. Mai 1938 kehrten die Spanier wiederum zu den Bestimmungen des *Codigo Civil* zurück. (Vgl. *Aspectos y problemas de la nueva organización de Espana*, S. 344.)

¹⁶⁵ Vgl. Manresa, *Comentarios al Codigo Civil*, Bd. 1, S. 154 ff.

¹⁶⁶ Drei Staatsangehörigkeiten, wenn man nicht annimmt, dass ein weiteres Kind vielleicht rein zufälligerweise iure soli einem vierten Land eingegliedert wird, usw.

untereinander durch ein gemeinsames Bürgerrecht verbunden, und es wäre ihnen möglich, in ihren Heimatstaat zurückzukehren und dort wieder Wurzeln zu fassen. Im andern Falle würde die Familie immer mehr zersplittert und es bliebe in allerhöchstem Masse dem Zufall überlassen, ob sie sich jemals wieder vereinigen könnte.

c) Deutschland ist bis heute als einziger Staat dem klassischen Prinzip mit allen seinen Konsequenzen treu geblieben¹⁶⁷. Es hat, obwohl die Frage immer wieder zur Diskussion gestellt wurde, in seiner Gesetzgebung keine mildernde Ausnahme zugelassen, wie dies bei allen andern Staaten aus Gründen der Billigkeit und in Erfüllung einer elementaren völkerrechtlichen Forderung geschehen ist.

Gemäss Art. 4 des Gesetzes von 1913 erwirbt das eheliche Kind eines Deutschen durch Geburt die Staatsangehörigkeit des Vaters, das uneheliche Kind einer Deutschen die Staatsangehörigkeit der Mutter¹⁶⁸. Der Text ist fast wörtlich derselbe wie in Art. 270 des Schweizerischen Zivilgesetzbuches. Auch im deutschen Recht hat sich die Frage gestellt, was zu geschehen habe, wenn die Kinder die Staatsangehörigkeit des Vaters nicht erwerben, weil dieser gar keine hat oder weil sein Heimatstaat diese dem Kind nicht mit der Geburt verleiht. Ausgegangen ist diese Lösung, wie auch die schweizerische Bundesgerichtspraxis, von der Staatsangehörigkeit der Ehefrau. Im Unterschied zur schweizerischen Gesetzgebung liegt in der deutschen auch eine klare Gesetzgebung vor, was den Verlust der Staatsangehörigkeit einer Deutschen bei der Heirat mit einem Ausländer betrifft. Art. 17, Ziffer 6 sieht ausdrücklich vor, dass die deutsche Staatsangehörigkeit verloren geht «für eine Deutsche durch Eheschliessung . . . mit einem Ausländer»¹⁶⁹. Allerdings wurde wiederholt in der Rechtsliteratur die Ansicht vertreten, dass dieser Verlust nicht eintreffen sollte, wenn die Frau einen Staatenlosen heiratet, da sie dann die Staatsangehörigkeit des Mannes gar nicht teilen könne. Dabei erhob sich sofort die Frage, ob demnach die

¹⁶⁷ Das Gesetz vom 23. Juli 1913 ist im Prinzip noch in Kraft. Einige deutsche Länder erwähnen in ihren neuen Verfassungen zwar die Staatsangehörigkeit, aber im allgemeinen muss doch die Regelung des rechtlichen Aufbaus in Deutschland abgewartet werden, bis das Problem der Staatsangehörigkeit wirksam angepackt werden kann. Vgl. dazu Makarov: Das Gesetz über die Staatsangehörigkeit der Ausgebürgerten in der Deutschen Rechtszeitschrift, 3. Jahrgang, Heft 8/9 (1948), S. 278 ff.

¹⁶⁸ Cahn, a. a. O. S. 23 ff.

¹⁶⁹ Cahn a. a. O. S. 100/102.

Frau, die einen Ausländer heiratet, aber seine Staatsangehörigkeit nicht erwirbt, schlechter gestellt sein soll als diejenige, die einen Staatenlosen heiratet. In der Praxis hat man sich aber weiterhin an den Wortlaut des Gesetzes gehalten mit der Begründung, dass vielleicht aus Billigkeitserwägungen eine Aenderung angebracht wäre, dass sie aber erst durch eine veränderte Gesetzgebung ermöglicht würde¹⁷⁰. Da schon die Frage der Staatsangehörigkeit der Ehefrau mit äusserster Konsequenz und Härte entschieden wurde, wird der gleiche Grundsatz auch auf die Staatsangehörigkeit von Kindern aus solchen Ehen, falls diese nicht das Bürgerrecht des ausländischen Vaters erwerben, angewendet¹⁷¹. Art. 4 bestimmt, dass durch die Geburt das eheliche Kind eines Deutschen die Staatsangehörigkeit des Vaters erwerbe. Ist das Kind ehelich, kann die Mutter höchstens deutscher Herkunft sein. Durch eine gültige Ehe mit einem Ausländer hat sie auf jeden Fall ihre deutsche Staatsangehörigkeit eingebüsst. Für den Erwerb der Staatsangehörigkeit des Kindes bei der Geburt entscheidet, dass der Vater die Staatsangehörigkeit im Augenblick der Geburt inne hat. Ist der Vater Ausländer, folgen ihm die ehelichen Kinder auch dann nach, wenn sie dadurch staatenlos werden¹⁷². Im deutschen Recht ist der in der Schweiz immer wieder betonte Standpunkt, dass so wenig wie möglich Staatenlose durch schweizerisches Recht entstehen sollen, nie stark in den Vordergrund getreten¹⁷³. In Deutschland werden nicht nur die Kinder und die Frauen von Staatenlosen ebenfalls staatenlos, sondern auch wenn das uneheliche Kind einer Deutschen durch den ausländischen Vater legitimiert wird, geht es seiner Staatsangehörigkeit verlustig, ob es eine andere erwirbt oder nicht¹⁷⁴. Andererseits erwirbt das von

¹⁷⁰ Vgl. Karl Zepf: Die Staatsangehörigkeit der verheirateten Frau, S. 13, und die dort zitierte Literatur. Ebenso die noch spätere Arbeit von Herbert Kobarg: Die Einheit der Familie im Staatsangehörigkeitsrecht, S. 45, VII.

¹⁷¹ Ausländer ist, wer die deutsche Staatsangehörigkeit nicht besitzt, nach der herrschenden Meinung ist für den Begriff Ausländer nur der Mangel der inländischen, nicht aber der Besitz einer ausländischen wichtig. Staatenlose fallen nach dem deutschen Staatsangehörigkeitsgesetz unter den Begriff der Ausländer. Vgl. Kobarg, a. a. O. und die dort zitierte Literatur, S. 23.

¹⁷² Vgl. Cahn, a. a. O., S. 40, Anm. 4.

¹⁷³ Vgl. dazu aus allerneuester Zeit auch die Ausführungen von Prof. Dr. Leo Raape, welcher den Fall der «Staatsangehörigkeit des Kindes aus einer von einem Engländer mit einer Deutschen in Deutschland nicht gemäss den deutschen Formvorschriften geschlossenen Ehe» behandelt. Monatsschrift für deutsches Recht: Jahrgang 2, Heft 4 (April 1948), S. 98 ff.

¹⁷⁴ Dies geschieht entweder durch nachfolgende Ehe BGB Art. 1719 ff. oder durch Ehelichkeitserklärung BGB Art. 1723 ff. Vgl. Cahn, S. 33, Anm. 2 u. 3.

einem Deutschen legitimierte Kind die deutsche Staatsangehörigkeit¹⁷⁵.

Deutschland hat sich dann während der letzten 15 Jahre immer weniger gescheut, seinen Bürgern aus allen möglichen Gründen die Staatsangehörigkeit zu entziehen. Zahllose Fälle von Staatenlosen entstanden, ohne dass auf die Folgen, die sich aus einer so schweren Verletzung allgemein gültiger Leitsätze des Staatsangehörigkeitsrechts in der Gemeinschaft der Staaten ergeben, Rücksicht genommen wurde. Diejenigen Fälle der ausheiratenden Frauen und der Kinder aus national-gemischten Ehen bilden nurmehr einen sehr geringen Teil derjenigen Deutschen, die ihre Staatsangehörigkeit verloren, ohne dafür eine neue zu erwerben. Schon diese Frauen wurden dann meistens ausgewiesen und blieben von da an völlig dem guten Willen eines fremden Staates überlassen¹⁷⁶. Es braucht hier nicht wiederholt zu werden, dass diese konsequente Anwendung des klassischen Prinzips zu immer grösseren Härten führen muss, je mehr andere Staaten ihrerseits davon abweichen, und je mehr der Bevölkerungsaustausch zunimmt, sich die national-gemischten Ehen mehren, und je häufiger die Frau im Staate dem Manne ähnliche Aufgaben zu erfüllen hat. Es wird sich zeigen, wenn die Verhältnisse im Staatsleben einmal etwas geklärt sind, ob das deutsche Recht sich zu einer Reform entschliessen muss und welcher Einfluss in seiner Lage am ehesten Zutritt haben wird. Das wird seine Bevölkerungspolitik und seine ethischen und sozialen Grundsätze mitbestimmen.

2. Gesetzgebungen mit modernem Prinzip bezüglich der Ehefrau

Eine weitere Staatengruppe, in der die Kinder aus national-gemischten Ehen grundsätzlich nur der Staatsangehörigkeit des Vaters folgen, bilden einige nordische Staaten Europas.

a) Schon seit dem Ende des letzten Jahrhunderts wurden immer wieder Schritte unternommen, um in den skandinavischen Staaten,

¹⁷⁵ Art. 5 des Reichs- und Staatsangehörigkeitsgesetzes.

¹⁷⁶ Vgl. z. B. das Zirkular vom 16. Februar 1892¹ betr. die Eheschliessung zwischen russischen Untertanen und deutschen Frauen. Die Standesbeamten werden angewiesen, bei der Eheschliessung von deutschen Frauen mit Ausländern die Bräute auf den durch ihre Verehelichung eintretenden Verlust der deutschen Staatsangehörigkeit und der damit verbundenen Folgen aufmerksam zu machen. (Abgedr. in Cahn, a. a. O., S. 339, Anlage Nr. 37.)

Norwegen¹⁷⁷, Schweden¹⁷⁸ und Dänemark¹⁷⁹, eine gemeinsame Gesetzgebung in Fragen der Staatsangehörigkeit zu ermöglichen. Verschiedentlich wurden Entwürfe ausgearbeitet, welche nach früheren erfolglosen Versuchen im Jahre 1924 zu einer Einigung führten¹⁸⁰. So weisen heute die in kraft stehenden Gesetze der skandinavischen Staaten eine weitgehende Uebereinstimmung auf. Die meisten Bestimmungen sind sogar inhaltlich genau gleich abgefasst. Die Regelung, die in diesen Ländern eingeführt wurde, ist eine Kombination von *ius sanguinis*¹⁸¹, das das Grundprinzip bildet und einem ergänzenden *ius soli*, das gut assimilierte Personen, die aber die Staatsangehörigkeit *iure sanguinis* nicht erwerben können, erfasst¹⁸². Mit der Geburt erwerben auch in den skandinavischen Ländern, wie dies in den bisher erwähnten Gesetzgebungen der Fall war, die ehelichen Kinder die Staatsangehörigkeit des Vaters und nur die unehelichen diejenige der Mutter.

Erwirbt oder verliert der Familienvater die Staatsangehörigkeit, solange die Kinder minderjährig sind, findet grundsätzlich eine Erstreckung statt¹⁸³. Analog zur Schweiz erstreckt sich auch das Bürgerrecht der Mutter, die verwitwet, geschieden oder getrennt ist bei der Einbürgerung auf die minderjährigen Kinder, die ihrer elterlichen Gewalt unterstellt sind¹⁸⁴. Sie werden mit der Mutter in die Naturalisation einbezogen. Der Verlust der Staatsangehörigkeit der Mutter erstreckt sich jedoch in allen drei Gesetzen nur auf die unehelichen Kinder.

Was diese Staatsangehörigkeitsgesetze von den bis dahin angeführten unterscheidet, ist die Regelung, die getroffen wurde, bezüglich des Verlustes durch Heirat. Nach dem Recht dieser Staaten verliert ein Angehöriger sein Bürgerrecht durch den Erwerb eines andern, jedoch erst dann, wenn er seinen Wohnsitz ins Ausland verlegt. Dieser Grundsatz findet gleichermassen für Frauen und Män-

¹⁷⁷ Norwegen: Gesetz v. 8. August 1924 (B. 500, FH 453).

¹⁷⁸ Schweden: Gesetz v. 23. Mai 1924 (B. 550, FH 545.)

¹⁷⁹ Dänemark: Gesetz v. 18. April 1925 (B. 320 FH 214).

¹⁸⁰ Vgl. C. Kruse-Jensen in der Rev. de dr. int. pr. 1926, S. 440 ff.

¹⁸¹ Vgl. die Art. 1 der drei Gesetze.

¹⁸² Vgl. die Art. 2 der drei Gesetze.

¹⁸³ Art. 6 des schwedischen und norwegischen Gesetzes sowie Art. 4/2 des dänischen Gesetzes, Verlust: Art. 9/4 schwed. Ges., 9/2 schwed. Ges., 6/4 dän. Ges.

¹⁸⁴ Art. 7 des schwed. und norw. Ges. Dänemark bezieht auch in die Naturalisation nur die unehelichen Kinder einer Dänin ein.

ner Anwendung. Wenn eine Schwedin, Norwegerin oder Dänin einen Ausländer heiratet, ohne dessen Nationalität zu erwerben, verliert sie ihr eigenes Bürgerrecht nicht, da die Eheschliessung allein keinen Verlustgrund darstellt. Erwirbt eine solche Frau aber die Staatsangehörigkeit ihres Mannes, so verliert sie die eigene nur, wenn sie ihrem Manne folgt und ihren Wohnsitz ins Ausland verlegt¹⁸⁵. Das schwedische Bürgerrecht geht sogar nur dann verloren, wenn die betreffende Person sich in demjenigen Lande niederlässt, dessen Staatsangehörigkeit sie erworben hat. Lässt sich also eine mit einem Ausländer verheiratete Schwedin in einem dritten Lande, dem weder sie noch ihr Mann angehören, nieder, bleibt ihr die schwedische Staatsangehörigkeit erhalten¹⁸⁶.

b) Island hat eine ebenfalls an die skandinavischen Staaten angelehnte Lösung gewählt. Schon der Aufbau des isländischen Gesetzes lässt seine Herkunft erkennen¹⁸⁷. Im ersten Artikel wird der Erwerb der Staatsangehörigkeit *iure sanguinis* festgelegt und durch ein beschränktes *ius soli* ergänzt. Art. 2/2 und 4/2 sehen die Erstreckung des Bürgerrechtserwerbs auf Frau und Kinder eines Mannes vor, der *iure soli* bzw. durch Naturalisation, die isländische Staatsangehörigkeit erwirbt. Art. 6/3 regelt ebenfalls wie in den skandinavischen Ländern die Erstreckung des Verlustes auf die ehelichen Kinder des Vaters und auf die unehelichen der Mutter. In Art. 5 endlich finden wir wieder die für die Gesetzgebung typische Bestimmung, welche den Verlust bei Erwerb einer anderen Staatsangehörigkeit erst mit der Wohnsitznahme im Ausland eintreten lässt. Hiemit schliesst sich die isländische Gesetzgebung aufs engste an diejenige von Norwegen und Dänemark an.

c) Die Gesetzgebung Finnlands des vierten nordischen Staates steht zwar nicht in so engem Zusammenhang mit den übrigen, wie jene untereinander, jedoch weist sie gewisse ähnliche Züge auf. Die verschiedenen Bestimmungen, die sich auf die finnische Staatsangehörigkeit beziehen, finden sich in getrennten Gesetzen. Die Verfassung regelt den Erwerb durch Geburt ausschliesslich auf Grund des *ius sanguinis*. Kinder, welche von finnländischen Eltern geboren wurden, erhalten die finnische Nationalität. Die Bestimmung kommt

¹⁸⁵ Art. 8 des norw. und Art. 5 der dän. Gesetzes.

¹⁸⁶ Vgl. auch G. Forssius, i. d. Rev. d. dr. int. pr. 1924, S. 443 ff.: la loi suéd. du 23 mai 1924.

¹⁸⁷ Island: Gesetz v. 15. Juli 1926, FH 346, B. 362/64.

der Aussage gleich, dass eheliche Kinder eines finnischen Vaters, dessen Staatsangehörigkeit erwerben¹⁸⁸. Im gleichen Verfassungsartikel wird der Ausländerin, die einen finnischen Staatsangehörigen heiratet, dessen Staatsangehörigkeit zugesprochen. Bei einer national-gemischten Ehe, in der der Vater ein Finnländer ist, besitzen folglich immer beide Eltern die finnische Staatsangehörigkeit. Das Gesetz von 1920 regelt die Naturalisation. Die Staatsangehörigkeit des Familienvaters erstreckt sich ohne weiteres auf Frau und Kinder¹⁸⁹. Das Gesetz von 1927 behandelt den Verlust der Staatsangehörigkeit. Die Ähnlichkeit mit den skandinavischen Gesetzen besteht darin, dass ein finnischer Bürger bei Naturalisation in einem anderen Lande sein Bürgerrecht nur verliert, wenn er seinen Wohnsitz im Ausland hat oder auswandert¹⁹⁰. Inhaltlich deckt sich diese Bestimmung mit derjenigen von Norwegen und Dänemark. Gesamthaft steht das finnische Recht etwas mehr auf dem Boden des klassischen Prinzips. Es enthält keine Bestimmung, derzufolge die Kinder nach Auflösung der Ehe der Eltern bei Einbürgerung der Mutter folgen. Seltsamerweise wird auch nirgends ausdrücklich erwähnt, dass das uneheliche Kind der Mutter folgt. Auf Grund der früheren Gesetze des Grossfürstentums Finnland musste sowohl der Erwerb der Staatsangehörigkeit der Mutter durch ein uneheliches Kind, als auch der Erwerb bei Legitimation durch einen finnischen Vater angenommen werden¹⁹¹. Das finnische Recht wendet auch kein *ius soli* an.

Das besondere Merkmal dieser 5 nordischen Staaten besteht darin, dass ihre Bürger die Staatsangehörigkeit bei Erwerb einer neuen erst verlieren mit der Wohnsitznahme im Ausland. Diese Bestimmung hat ihre Bedeutung für die ausheiratende Frau und bewirkt die Gleichstellung von Mann und Frau in bezug auf den Verlust der Staatsangehörigkeit.

3. Weitgehende Berücksichtigung des persönlichen Willens der Ehefrau

Auch die folgende Gruppe von Staaten lässt die ehelichen Kinder

¹⁸⁸ Finnland: Verfassung v. 17. Juli 1919, Gesetz vom 20. Februar 1920 und Ges. v. 17. Juni 1927 (B. 362 ff., FH 237 ff.). Vgl. bes. Verf. Art. 4/1, Satz 1 u. 2.

¹⁸⁹ Ges. 1920, Art. 2.

¹⁹⁰ Ges. 1927, Art. 1/1.

¹⁹¹ Vgl. Reichs- und Staatsangehörigkeit, Cahn, S. 531.

immer dem Vater nachfolgen. Doch berücksichtigen diese Staaten, die ihre Gesetzgebung meistens ende der Zwanziger-, anfangs der Dreissigerjahre revidiert haben, den Willen der Frau in weitgehendem Masse. Bei der Heirat soll der Frau weder die Staatsangehörigkeit ihres Mannes aufgezwungen werden, noch soll sie ihre eigene ohne ihren Willen verlieren. Diese Gesetzgebungen sind der Ausdruck der Strömungen, die nach Gleichberechtigung und Unabhängigkeit der Frau verlangten. Sie haben einen ausgeprägt individualistischen Charakter und sind bereit, demzufolge die Einheit der Familie preiszugeben. Diese Länder haben aber, abgesehen von wenigen Ausnahmen, das Problem des Einflusses der Staatsangehörigkeit der Mutter auf die Kinder ganz ausser acht gelassen, und es blieb den ergänzenden Bestimmungen des *ius soli* anheimgestellt, durch Zufall eine folgerichtige Lösung herbeizuführen, ohne dass ein Zusammenhang gesehen wurde zwischen der Nationalität der Mutter und derjenigen der Kinder, die in ihrem Heimatstaat geboren wurden.

Gewisse osteuropäische Staaten fallen unter diese Gruppe¹⁹². Albanien¹⁹³ und Rumänien¹⁹⁴ regeln die Staatsangehörigkeit von Kindern aus national-gemischten Ehen sehr ähnlich. Das eheliche Kind folgt immer dem Vater. Abweichend ist die Behandlung der Staatsangehörigkeit der Ehefrau. Die ausheiratende Inländerin kann eine Erklärung abgeben, dass sie die angestammte Staatsangehörigkeit beibehalten möchte, während aber die Ausländerin, die einen Albanier oder Rumänen heiratet, auf jeden Fall die Staatsangehörigkeit ihres Mannes erwirbt.

Ein ähnliches Gesetz hatte auch Jugoslawien. Dieses ist jedoch nach dem Krieg durch neue ersetzt worden¹⁹⁵. Heute erwirbt eine Ausländerin nicht mehr die Staatsangehörigkeit ihres Mannes durch Heirat mit einem Jugoslawen, sondern es wird ihr lediglich die Einbürgerung erleichtert¹⁹⁶. Dasselbe gilt für die Tschechoslowakei,

¹⁹² Es soll hier kurz die Regelung gezeigt werden, wie sie vor dem Krieg bestanden hat und z.T. noch besteht. Doch muss beigefügt werden, dass wenn auch neue Gesetze bereits bestehen sollten, die rechtlichen Verhältnisse in diesen Ländern keineswegs überblickbar sind und sich sehr im Flusse befinden.

¹⁹³ Zivilgesetzbuch v. 1. April 1929 (B. 241, FH 5).

¹⁹⁴ Gesetz v. 23. Februar 1924 (B. 532, ff., FH 497 ff.).

¹⁹⁵ Ges. vom 28. August 1945 und vom 5. Juli 1946.

¹⁹⁶ Vgl.: aus dem Bundesgericht, BGE abgedr. in der NZZ vom 26. April 1947, Bl. 4.

die hier erwähnt werden soll, obwohl sie sich vor dem Krieg auf das alte ungarische Recht stützte, und ähnlich wie Deutschland streng am klassischen Prinzip festhielt¹⁹⁷. Jetzt macht sich auch in diesem Lande der Einfluss der sowjetrussischen Prinzipien mit Staatsangehörigkeitsfragen deutlich geltend. Zur Zeit kann nicht gesagt werden, wie sich das Staatsangehörigkeitsrecht in Osteuropa weiterentwickeln wird, da ja auch die Sowjetunion wiederholt in verschiedener Richtung vor und während des Krieges ihr Recht geändert hat. Solange sich aber russischer Einfluss durchsetzen wird, kann mit einer weitestgehenden Gleichberechtigung zwischen Mann und Frau bis zur Verwischung aller Unterschiede gerechnet werden. Die Ehe wird einen geringen oder überhaupt keinen Einfluss auf die Staatsangehörigkeit der Gatten haben. Die Regelung der Nationalität von Kindern aus gemischten Ehen steht noch weniger fest und tritt zur Zeit nicht in den Vordergrund, da der Bevölkerungsaustausch anders geartet und weniger rege ist als in den westlichen Kulturländern und zwischen dem amerikanischen und europäischen Kontinent.

4. Staaten, deren Recht auf dem ius soli aufgebaut ist

Es gibt sozusagen keine Staaten, die das ius soli konsequent durchführen. Die meisten unter ihnen gewähren doch den Kindern ihrer Staatsangehörigen, die im Ausland geboren werden, entweder bedingungslos oder bei Erfüllung gewisser Erfordernisse des Wohnsitzes oder bei Abgabe einer Erklärung, die Staatsangehörigkeit des Vaters. Dies ist in erster Linie der Fall im Rechtskreis des britischen Imperiums. Das geltende englische Recht beruht auf der British Nationality and Status of Aliens Act¹⁹⁸. Nach dieser Vorlage wurden auch die Gesetze von Kanada¹⁹⁹, Australien²⁰⁰, Neufundland²⁰¹, Neuseeland²⁰² und Südafrika²⁰³ verfasst. Ausserhalb des britischen

¹⁹⁷ Vgl.: Bourbousson: S. 187.

¹⁹⁸ Act. v. 1914, rev. 4. August 1922, 7. November 1933 und 22. April 1943.

¹⁹⁹ Kanada: Naturalisation Act. v. 1914, rev. 1927 (FH 76).

²⁰⁰ Australien: Nationality Act, 1920/25 (FH 89).

²⁰¹ Neufundland: Consol. Status 1916, rev. 1929 (FH 137).

²⁰² Neuseeland: Gesetz vom 26. März 1935, Makarov, Zt. F. a. ö. R. und VR, Bd. 9, S. 543.

²⁰³ Südafrika: Union Act. v. 1926 (FH 116).

Imperiums gilt eine sehr ähnliche Regelung in Guatemala²⁰⁴, Mexiko²⁰⁵ und Venezuela²⁰⁶. Alle diese Staaten wenden das *ius soli* an und gleichzeitig verleihen sie Kindern der eigenen männlichen Staatsangehörigen, welche im Ausland geboren wurden, ihr Bürgerrecht, wenn diese sich bei einem Konsulat des betreffenden Landes eintragen lassen²⁰⁷. In Venezuela tritt der Erwerb ein ohne jede Bedingung, in Guatemala dann, wenn ihnen diese Staatsangehörigkeit nach dem Rechte ihres Geburtsortes zukommt oder wenn sie in Guatemala Wohnsitz nehmen. Der Vorrang der Staatsangehörigkeit des Vaters besteht in diesen Staaten unbedingt, und der Mutter wird kein Einfluss auf die Staatsangehörigkeit der Kinder gewährt, auch dann nicht, wenn diese nach der Eheschliessung ihre Staatsangehörigkeit beibehält. In England, Australien und Venezuela tritt der Verlust bei der Heirat nur ein, wenn die Frau diejenige des Ehemannes erwirbt; in Neuseeland kann die Frau innerhalb von zwölf Monaten nach der Eheschliessung eine Erklärung abgeben, dass sie, solange sie sich im Lande aufhält, die britische Nationalität behalten will²⁰⁸. In Mexiko besteht zwischen Eheschluss und Staatsangehörigkeit kein Zusammenhang, während in Guatemala sowohl eine eigene Staatsangehörige, die durch Heirat mit einem Ausländer ihr Bürgerrecht verloren hat, als auch eine Ausländerin, die einen Guatemalteken geheiratet hat, durch eine Erklärung die Staatsangehörigkeit Guatemalas erwerben kann²⁰⁹.

Aus den bisher behandelten Gesetzgebungen sehen wir, dass eine sehr grosse Anzahl von europäischen und einige direkt von Europa beeinflusste südamerikanische Staaten sowie das englische Imperium mit seiner von europäischen Prinzipien grundsätzlich abweichenden Bürgerrechtsgesetzgebung wohl seit dem ersten Weltkrieg der Frau unvergleichlich mehr Einfluss gemäss ihrem Willen auf die Staatsangehörigkeit bei der Heirat eingeräumt haben. Die Staatsange-

²⁰⁴ Guatemala: Gesetz über die Ausländer vom 25. Januar 1936, i. d. Fassung vom 7. Oktober 1938 (vgl. Makarov a. a. O., S. 533 und 536).

²⁰⁵ Mexiko: Ges. vom 20. Januar 1934, baut das Staatsangehörigkeitsrecht auf dem *ius soli* auf. Während der Erwerb im früheren Gesetz aus dem Jahre 1917 *iures sanguinis* erfolgte (vgl. Makarov S. 543).

²⁰⁶ Venezuela: Verf. vom 29. Mai 1929 (FH 640).

²⁰⁷ Dies gilt ausnahmslos für England und die aufgezählten Länder des britischen Empires.

²⁰⁸ Vgl. Makarov, S. 543, a. a. O.

²⁰⁹ Dekret vom 7. Oktober 1938, Art. 5, Vgl. Makarov a. a. O., S. 541.

hörigkeit der Kinder aus national-gemischten Ehen wurde aber dadurch nicht berührt. Die meisten dieser Staaten räumen nicht nur der Mutter keinen Einfluss auf die Staatsangehörigkeit der Kinder ein, sondern sie regeln überhaupt nur die Abstammung *iure sanguinis* vom Vater und es entgeht ihnen der Fall — wohl weil er selten eintritt — derjenigen Kinder, die aus einem Grunde die Nationalität des Vaters nicht erwerben. In vielen Staaten, insbesondere in denjenigen, welche der Haager Staatsangehörigkeitskonvention beigetreten sind, wurde die Bestimmung aufgenommen, dass eine Ehefrau ihre Staatsangehörigkeit nur verlieren soll, wenn sie diejenige des Mannes erwirbt²¹⁰. Es wurde aber nicht gefragt, welche Staatsangehörigkeit unter solchen Umständen den Kindern zukomme. Häufig geschieht es, dass eine Ehefrau die Staatsangehörigkeit ihres Mannes nicht erwerben kann, weil er staatenlos ist. Die Frau wird dann ihre angestammte Nationalität nicht verlieren. Nur in den wenigsten Gesetzgebungen ist aber auch dafür gesorgt, dass die Kinder nicht erneut in den weder für einen Staat noch für einen Einzelnen wünschenswerten Zustand der Staatenlosigkeit verfallen. Die einzigen Staaten, die Kindern, deren Vater staatenlos ist, die Staatsangehörigkeit der Mutter verleihen, sind Albanien²¹¹, China²¹², Lettland²¹³, die Niederlande²¹⁴ und die Schweiz²¹⁵.

In Staaten mit vorwiegendem *ius soli* wird die Staatenlosigkeit bei Kindern aus national-gemischten Ehen durch den Erwerb des Bürgerrechts kraft Gebietshoheit verhütet.

²¹⁰ Art. 8 und 9 der Haager Konvention. Abgedr. bei Makarov a. a. O., S. 542.

²¹¹ Albanien: Zivilgesetzbuch 1. April 1929, Art. 4/2.

²¹² China: Gesetz 1929 (vgl. vorne, S. 71), Art. 1/3. Die Durchführung der Gesetze dieses Landes ist jedoch nicht gewährleistet wie dies in einem zivilisierten Staate der Fall ist. Man vergleiche dazu den Fall einer Schweizerin, die nach USA. auswanderte und dann einen Chinesen heiratete. Deswegen wird sie aber keineswegs als vollberechtigte Chinesin angesehen. (Vgl. zur Nationalität der verheirateten Frau S. Fr. Bl. 1943/51).

²¹³ Lettland: Ges. v. 1919/27, Art. 7, *remarque* 1, Absatz 2 (vgl. B. 469).

²¹⁴ Niederlande: Gesetz vom 1. Juli 1937, Art. 2c, vgl. Bergmann I, S. 402 ff., ebenso Makarov, Ztsch. f. a. ö. R., Bd. 9, S. 537/38.

²¹⁵ Vgl. die Darstellung der Praxis des schweizerischen Bundesgerichts, S. 41 ff. (vorne).

II. Gesetzgebungen, in denen die Staatsangehörigkeit der Mutter einen gewissen Einfluss auf diejenige der Kinder ausübt

1. Optionsrecht der Kinder zugunsten der Staatsangehörigkeit der Mutter

Die Gesetze von Belgien²¹⁶ und Luxemburg²¹⁷ sind sichtlich von den gleichen Grundsätzen, möglicherweise von der gleichen Vorlage geleitet. Der Wille der Frau, hinsichtlich des Staatsangehörigkeitswechsels bei der Heirat wird weitgehend beachtet. Obwohl eine Ausländerin, die einen Belgier oder Luxemburger heiratet, grundsätzlich die betreffende Staatsangehörigkeit erwirbt²¹⁸, und die Belgierin oder Luxemburgerin, die ihre grundsätzlich beim Erwerb derjenigen des Ehemannes verliert²¹⁹, kann in beiden Fällen von der Frau eine Erklärung abgegeben werden, dass sie die neue Staatsangehörigkeit nicht erwerben, bzw. die angestammte nicht verlieren wolle²²⁰. Die ehelichen Kinder erwerben die Staatsangehörigkeit des Vaters, die unehelichen diejenige der Mutter²²¹. Bei Naturalisation findet eine Erstreckung auf die Kinder statt von demjenigen Elternteil, der die elterliche Gewalt inne hat. Die beiden Gesetze sehen ein Optionsrecht für im Lande geborene Kinder ausländischer Eltern vor und räumen auch Kindern, die im Ausland geboren sind, und deren einer Elternteil belgischer, bzw. luxemburgischer Staatsangehöriger ist, die Möglichkeit ein, die betreffende Staatsangehörigkeit durch Option zu erwerben. Somit können die Kinder, deren Mutter einem dieser Länder angehört, nach einer gewissen Wohnsitzdauer in ihrem Heimatstaat, ihre Staatsangehörigkeit erwerben. Bedingung ist, dass sie keine Anstalten treffen, die alte Staatsangehörigkeit beizubehalten, und dass die Option in die Zeit vor Vollendung ihres 22. Altersjahres fällt²²². Die Bestimmung bezieht sich ausdrücklich auf Kinder, deren einer Elternteil die Staats-

²¹⁶ Belgien: Gesetz vom 14. Dezember 1932 (B. Supp. A. 6).

²¹⁷ Luxemburg: Gesetz vom 23. April 1934 (B. Supp. A. 53).

²¹⁸ Belgien, zit. Ges. Art. 4/1, ebenso luxemburgisches Gesetz a. a. O.

²¹⁹ Belg. Ges. Art. 18/2, 3. Luxemburg. Ges. Art. 24/2, 3.

²²⁰ Belg. Ges. Artikel 4/1, 2 (der Verzicht auf die belg. Staatsangehörigkeit ist möglich innerhalb von 6 Monaten nach der Eheschliessung. Ebenso Luxemburg. Ges. Art. 4.

²²¹ Belg. Ges. Art. 1 und 2, luxemburg. Ges. Art. 1/1 und 2.

²²² Art. 7 und 8 der beiden Gesetze.

angehörigkeit besessen hat, d. h. es ist nicht notwendig, dass er sie im Zeitpunkt der Geburt oder der Option noch besitzt. Es muss angenommen werden, dass diese Regel für Kinder einer gebürtigen Belgierin, bzw. Luxemburgerin Geltung hat, welche ihre angestammte Staatsangehörigkeit durch Eheschliessung verloren hat. Der Erwerb tritt erst durch Option, d. h. durch eine Willenserklärung des Berechtigten ein. Im Gegensatz dazu erwerben Kinder, deren Vater die Staatsangehörigkeit noch besitzt, diese ohne Beachtung ihres Willens von Gesetzes wegen.

2. Die estländische Gesetzgebung

Das estländische Staatsangehörigkeitsrecht ist auf dem Prinzip des *ius sanguinis* aufgebaut. Unter gewissen Umständen gibt es aber der estländischen Mutter, die einen Ausländer geheiratet hat, einen beschränkten Einfluss auf die Staatsangehörigkeit der Kinder. Es soll diese Gesetzgebung besonders erwähnt werden, weil sie der Lösung, die in der Verfassungsnorm von Art. 44 BV vorgesehen ist, am nächsten kommt.

Grundsätzlich werden die ehelichen Kinder eines estländischen Vaters und die unehelichen einer estländischen Mutter, ferner die Kinder aus der Ehe einer Estländerin mit einem Ausländer, wenn diese ungültig erklärt wurde, als estländische Staatsangehörige betrachtet²²³. Desgleichen sind estländische Staatsangehörige — darin ist die Lösung den unmittelbar vorangehenden ähnlich — die Kindern aus der Ehe einer Estländerin mit einem Ausländer, wenn sie ihren Wohnsitz in Estland haben und nach Vollendung ihres 18. Altersjahres nicht die Erklärung abgeben, dass sie die Staatsangehörigkeit des Vaters beizubehalten wünschen. Desgleichen Kinder aus der Ehe einer Estländerin mit einem Ausländer, wenn diese durch Tod des Mannes, durch Ehescheidung oder durch eine im Ausland vollzogene Ungültigkeitserklärung beendet worden ist²²⁴. Es zeigt sich ein deutlicher Unterschied zu den Regelungen, die der Staatsangehörigkeit des Vaters den absoluten Vorrang einräumen. In jenen Fällen erwerben Kinder, deren Vater vor der Geburt stirbt,

²²³ Dekret vom 2. April 1938, Art. 3/5, 8, deutscher Text, Zeitschrift f. a. ö. R. und VR, Bd. 8, S. 547 ff.

²²⁴ Zit. Dekret, Art. 5.

dessen Eltern geschieden sind, die Staatsangehörigkeit des Vaters. Eventuell werden sie in eine Wiedereinbürgerung bzw. Einbürgerung der Mutter einbezogen, während sie im estländischen Gesetz, sobald die Ehe beendet ist, die Staatsangehörigkeit der Mutter teilen. Sogar dann, wenn die Ehe der Eltern nicht aufgelöst ist, erhalten die Kinder die Staatsangehörigkeit ihrer estländischen Mutter, sofern sie ihren Wohnsitz dort haben und nicht einen gegenteiligen Willen bekunden. Eine solche Auffassung muss von denjenigen geteilt werden, die sich nicht davor verschliessen, dass bei national-gemischten Personen in den heutigen sozialen und kulturellen Verhältnissen, nicht einseitig die Staatsangehörigkeit des einen Elternteils in jedem Falle überwiegen kann. Besonders muss dies dann betont werden, wenn eine viel lebendigere, konkretere Beziehung zum Land des andern Elternteils besteht, sei dies nun das Mutterland oder das Vaterland ²²⁵.

III. Unterschiedslose Berücksichtigung der Abstammung vom Vater und von der Mutter

1. *Der Erwerb des Bürgerrechts iure sanguinis ist an gewisse zusätzliche Bedingungen geknüpft*

Es gibt eine Anzahl Länder, ausschliesslich solche, die im Inland ius soli gelten lassen, welche Kindern aus national-gemischten Ehen ihre Staatsangehörigkeit verleihen. Es besteht dabei kein Unterschied, ob das Bürgerrecht vom Vater oder von der Mutter vermittelt wird. Zu dieser Gruppe gehören:

a) Die Vereinigten Staaten von Amerika.

Seit dem Bestehen der Vereinigten Staaten ist ihr Staatsangehörigkeitsrecht auf dem Grundsatz des ius soli aufgebaut. Er wurde, früher auf der Regel des Common-Law basierend, erstmalig in der Civil Rights Act vom 19. April 1866 festgelegt ²²⁶. Das geltende

²²⁵ Lettland, Litauen und Estland sind seither der Sowjetunion einverleibt worden. Die betreffenden Staatsangehörigkeitsrechte fallen dahin, die Angehörigen dieser Staaten sind heute Sowjetbürger. Vgl. Zt. f. osteurop. R., Bd. 7, 1940/41; Makarov: bezüglich der Eingliederung dieser Gebiete, S. 423 ff., bezüglich des Erwerbs des Sowjetsbürgerrechts, S. 182 ff.

²²⁶ Vgl. Digest of int. law, Bd. 3, S. 8, ebenso FH 577.

Recht beruht auf der Nationality Act von 1940²²⁷. Sie enthält als zentralen Erwerbsgrund noch immer die Geburt auf dem eigentlichen amerikanischen Territorium²²⁸. Daneben besteht für Kinder amerikanischer Eltern, die im Ausland geboren werden, ein beschränktes *ius sanguinis*, das gleicherweise durch die Mutter, wie durch den Vater vermittelt werden kann²²⁹. Bezüglich der Uebertragung des Bürgerrechts bestehen differenzierte Vorschriften, was die Wohnsitzdauer der Eltern, eines Elternteiles oder der Kinder selbst in USA betrifft. Ein Kind wird amerikanischer Bürger, wenn es im Ausland geboren wurde und seine beiden Eltern Amerikaner sind. Weiterhin, wenn nur ein Elternteil amerikanischer Bürger ist, der andere nur «national» und der erstere vor der Geburt des Kindes in USA Wohnsitz gehabt hat. Ist das Kind im Ausland geboren, ein Elternteil amerikanischer Bürger, der andere aber Ausländer, so erwirbt das Kind die amerikanische Staatsangehörigkeit nur unter der Voraussetzung, dass der amerikanische Elternteil vor dessen Geburt während 10 Jahren davon während mindestens 5 nach seinem 16. Altersjahr in USA gewohnt hat. Ausserdem wird noch gefordert, dass das Kind selbst zwischen 13 und 21 Jahren insgesamt 5 Jahre in den Vereinigten Staaten wohnte²³⁰. Der entscheidende Zeitpunkt für den Erwerb der Staatsangehörigkeit ist nicht mehr die Geburt, sondern es wird darauf geachtet, dass sobald die Kinder im Ausland geboren werden, und nur ein Elternteil amerikanischer Bürger ist, diese während der Zeit ihrer Entwicklung eine durch den Wohnsitz, d. h. eine durch Erziehung, Umgebung, und tägliche Beeinflussung gefestigte Beziehung zu ihrem Heimatstaat begründen. Diese Regelung ist ein Ausdruck der Tendenz im amerikanischen Staatsangehörigkeitsrecht, bei einem Bürger in erster Linie auf seine tatsächliche Einstellung zu achten. Dies ist besonders dadurch erklärlich, da wir es mit einem Land zu tun haben, das viele Ein-

²²⁷ Vgl. Digest a. a. O., S. 1 ff., ebenso Charles Cheney Hyde im Am. Journ. int. law, Bd. 35, S. 314, ff. ebenso Richard W. Flournoy, Revision of Nationality Laws of the USA., a. a. O., Bd. 34, 1940.

²²⁸ Vgl. Nationality Act, Sect. 201. Digest a. a. O., S. 10 ff. Personen gelten als auf amerikanischem Territorium geboren, wenn sie auf amerikanischen Schiffen auf hoher See und in amerikanischen Gewässern oder im Flugzeug während einer non stop air journey über den USA. geboren werden. (Vgl. Harvard Law Review, Bd. 54, S. 861/62.)

²²⁹ Vgl. Nation. Act. Sec. 201/c, d, g, Digest S. 16 ff.

²³⁰ Diese Bedingung muss nicht erfüllt sein, wenn der amerik. Elternteil in Diensten der USA. im Ausland weilt. Vgl. Digest Sec. 201 g, S. 16, 17.

wanderer hat. Einerseits muss es die fremden Elemente so rasch als möglich assimilieren, anderseits besteht die Gefahr, dass diejenigen Personen, welche das Land wieder verlassen, um vielleicht in ihre frühere Heimat zurückzukehren, bald wieder den Kontakt mit Amerika verlieren. Die Vereinigten Staaten wurden schon deshalb gezwungen, eine konsequente Bevölkerungspolitik zu verfolgen, da sie immer wieder in die europäischen Konflikte verwickelt werden, und sie sind besonders in kriegsnahen Zeiten gezwungen, ihre Bürger genauer zu untersuchen. Betrachten wir diese typisch amerikanische Gesetzgebung; sehen wir, dass sie bezüglich des Bürgerrechts eine völlige Gleichberechtigung von Mann und Frau herstellt²³¹. Ein weiterer Punkt ist die enge Beziehung zwischen dem Territorium und der Staatsangehörigkeit. Aufenthalt, Wohnsitz und Geburt sind ausschlaggebend für den Erwerb und den Verlust des Bürgerrechts. Im Gegensatz dazu baut in der alten Welt das Staatsangehörigkeitsrecht auf die kulturelle Zusammengehörigkeit und auf eine geschichtlich bedingte Verbundenheit, welche weiterbesteht, auch wenn die Angehörigen nicht dauernd in ihrem Lande wohnen.

b) Analoge Wege wie die Vereinigten Staaten gehen in ihrer Gesetzgebung Chile²³², Nicaragua²³³, Peru²³⁴, und Brasilien²³⁵. Die chilenische Verfassung vertrat früher das Prinzip des *ius soli* uneingeschränkt. Heute erwerben das chilenische Bürgerrecht *iure soli* definitiv nur noch Kinder, deren Eltern ihren Wohnsitz in Chile haben. Diejenigen aber, deren Eltern sich lediglich vorübergehend in Chile aufhalten, erwerben ein Optionsrecht, das sie zwischen ihrem 21. und 22. Altersjahr ausüben können²³⁶. Was das *ius sanguinis* anbetrifft, gibt die Verfassung einem chilenischen Vater und einer chilenischen Mutter die gleiche Möglichkeit, ihr Bürgerrecht auf die Kinder, welche im Ausland geboren werden, zu übertragen.

²³¹ Es besteht kein direkter Einfluss der Eheschliessung auf die Staatsangehörigkeit der Frau. Die amerik. Bürgerin verliert ihre Staatsangehörigkeit nicht durch die Heirat. Vgl. *Digest a. a. O.*, S. 88, S. 246—270.

²³² Chile: Verf. vom 18. September 1925, Bergmann 2, S. 190.

²³³ Nicaragua: Ges. von 1893/94, Bergmann 2, S. 540.

²³⁴ Peru: Verf. vom 31. März 1933, Bergmann 2, S. 613.

²³⁵ Brasilien: Ges. vom 16. Juli 1934, rev. 25. April 1938, vgl. Makarov, Zt. f. a. ö. R. und VR, S. 531, Bergmann Bd. 2, S. 51.

²³⁶ Art. 5/1 unterscheidet zwischen «*domiciliados*» und «*transeuntes*»... con excepcion des los hijos de extranjeros transeuntes, todos los que podran optar entre la nacionalidad de sus padres y la chilena». J. G. Guerra: «La constitucion de 1925», S. 53.

Endgültig und ohne weitere Bedingung wird das Bürgerrecht von Kindern, die im Ausland geboren werden, nur erworben, wenn deren einer Elternteil im Auftrag des chilenischen Staates im Ausland weilt²³⁷. Kinder, deren Eltern sich nicht im Staatsdienste befinden, erwerben die chilenische Staatsangehörigkeit durch die bloße Tatsache ihrer Niederlassung in Chile. Offensichtlich will der Gesetzgeber den Erwerb möglichst von formellen Erfordernissen befreien und ihn rasch und einfach eintreten lassen, sobald der Betreffende nach Chile zurückkehrt²³⁸. Auch vom chilenischen Staatsangehörigen wird verlangt, dass er seinen Heimatboden mindestens einmal im Leben betrete. Im Unterschied zum Recht der Vereinigten Staaten wird von diesen Kindern kein Aufenthalt von bestimmter Dauer und auch nicht zu einer bestimmten Zeit ihres Lebens in Chile gefordert. Die chilenische Staatsangehörigkeit geht erst wieder verloren, wie dies in den meisten europäischen Staaten der Fall ist, durch Naturalisation in einem anderen Land.

Keine wesentlichen Unterschiede zeigt die Regelung von Peru. Kinder, deren Mutter oder deren Vater peruanischer Staatsangehöriger ist, erwerben, wenn sie im Ausland geboren werden, die peruanische Staatsangehörigkeit mit der Niederlassung im Freistaat, wenn sie sich ins Bürgerregister oder bei einem zuständigen Konsulat eintragen lassen²³⁹. In Nicaragua, wo doch ein ziemlich altes Gesetz in Kraft steht, können die Kinder, deren Vater oder Mutter Nicaraguaner sind, für diese Staatsangehörigkeit optieren²⁴⁰. Das brasilianische Recht gewährt Kindern, die im Ausland geboren

²³⁷ Die frühere Verfassung berücksichtigte diesbezüglich nur Kinder, deren Vater im Dienst von Chile im Ausland wohnt. Vgl. Art. 5/2, Guerra, *la constitucion*, S. 56. Andererseits werden Kinder von Vertretern eines ausländischen Staates, die sich in dessen Auftrag in Chile aufhalten, nicht in den Erwerb des chilenischen Bürgerrechts iure soli einbezogen. Vgl. Guerra a. a. O. Art. 5/1.

²³⁸ Art. 5/2 erster Satz por el solo hecho de evectindarse en Chile Guerra kritisiert diese Bestimmung und würde eine Erklärung von seiten des Erwerbers fordern. Es war aber vielleicht die Absicht des Gesetzgebers, hier einen Raum offen zu lassen, welcher zur Lösung möglicher Konflikte im internationalen Verkehr dienen kann. Aus dem gleichen Grunde wird in Chile auch der Begriff des Wohnsitzes sehr weit ausgelegt. Vgl. *Standesamtszeitung* 1934, S. 21. «Der bürgerliche Wohnsitz einer Person ändert sich nicht schon dadurch, dass sie sich freiwillig oder gezwungen längere Zeit an einem andern Orte aufhält.» Erklärung, welche abgegeben wurde, als es sich darum handelte, die Staatsangehörigkeit eines in Deutschland geborenen Kindes chilenischer Eltern, welches nie in Chile gewohnt hatte, zu bestimmen.

²³⁹ Zit. Verf. 1933, Art. 4 (Bergmann, 2, 613).

²⁴⁰ Verf. vom 10. November 1911, Art. 8/2 (B. 498, 499).

werden, wenn ein Elternteil Brasilianer ist, das Recht, im Laufe eines Jahres nach ihrer Volljährigkeit zugunsten der brasilianischen Staatsangehörigkeit zu optieren, unter der Voraussetzung, dass sie nach Brasilien kommen und dort ihren Aufenthalt nehmen²⁴¹. Je mehr Bedingungen erfüllt sein müssen, damit ein Kind, das im Ausland geboren wird, die Staatsangehörigkeit eines Landes erwirbt, um so mehr Gewicht erhält das *ius soli*. Bei manchen Regelungen ist es schon fraglich, ob noch von einem *ius sanguinis* gesprochen werden kann, oder ob die Erwerbsmöglichkeit sich zu weit von einer solchen kraft Abstammung entfernt. Zu diesen Ländern gehören: Argentinien²⁴², die Dominikanische Republik²⁴³, Bolivien²⁴⁴, Ecuador²⁴⁵.

2. Der Erwerb des Bürgerrechts iure sanguinis hängt allein von der Abstammung ab

An nächster Stelle sollen diejenigen Gesetze behandelt werden, welche grundsätzlich auf dem Standpunkt des *ius sanguinis* stehen, welche aber gleichzeitig dem Vater und der Mutter die gleiche Möglichkeit einräumen, ihr Bürgerrecht auf die Kinder zu übertragen.

a) Frankreich hat seit dem Code Civil eine grössere Anzahl Staatsangehörigkeitsgesetze geschaffen, die sich in immer kürzeren Abständen folgen. Sie führen in mehreren Schritten vom Prinzip des reinen *ius sanguinis* mit absolutem Vorrang des Bürgerrechts des Vaters über verschiedene Zwischenlösungen zu einer sehr weitgehenden Kombination von *ius sanguinis* und *ius soli*. Praktisch besteht heute die gleiche Uebertragungsmöglichkeit der Staatsangehörigkeit einer französischen Mutter wie eines französischen Vaters auf das Kind. Entsprechend der französischen Bevölkerungspolitik, die durch den starken Geburtenrückgang und durch die Verluste des französischen Volkes in den beiden Weltkriegen von Frankreich

²⁴¹ Vgl. Makarov, S. 536, Art. 8 1b des zit. Dekretes, ebenso Bergmann, 2, S. 51 zu Art. 1b und 2.

²⁴² Argentinien: Ges. vom 1. Oktober 1869, Art. 2, Bergmann, S. 5. Die Option, welche im Gesetz vorgesehen ist, muss eine höchst persönliche Handlung sein.

²⁴³ Die Dominikanische Republik: Ges. vom 4. Dezember 1929, und Verf. vom 20. Juni 1929 (B. 323).

²⁴⁴ Bolivien: Verf. vom 17. Oktober 1808 (B. 277/278).

²⁴⁵ Ecuador: Verf. vom 26. März 1929 (B. 330, FH 221).

eingeschlagen werden musste, zog dieses Land den Kreis von Personen, welche die französische Staatsangehörigkeit erwerben, immer weiter. Stets musste nach neuen Quellen gesucht werden, welche helfen sollten, den Bevölkerungsrückgang des französischen Volkes einzudämmen, und die Lücken im Menschenbestand dieses Staates auszufüllen. Bis zum Jahre 1927 galt das klassische Prinzip mit allen seinen Auswirkungen auf die Staatsangehörigkeit des Kindes. So schreibt Weiss kurz vor den Aenderungen, die das Gesetz von 1927 bringen sollte, Uebereinstimmung herrsche beinahe auf der ganzen Welt darüber, dass das eheliche Kind die Staatsangehörigkeit seines Vaters annehme. Dort, wo ein Konflikt sich zeige, müsse das Recht der Mutter weichen, und es sei deshalb natürlich vorauszusetzen, dass das Kind die Staatsangehörigkeit des Vaters habe teilen wollen²⁴⁶. Eine Ausnahme soll lediglich dann zugelassen werden, wenn der Vater keine bestimmte Staatsangehörigkeit besitzt. Dann soll das Kind der Mutter folgen. Das Staatsangehörigkeitsgesetz von 1927 brachte diesbezüglich eine ganz ähnliche Aenderung, wie sie in Art. 44 der Bundesverfassung vorgesehen ist. Das eheliche Kind, dessen Mutter Französin ist, erwirbt mit der Geburt die französische Staatsangehörigkeit, wenn es in Frankreich geboren wird^{247/248}. Der Erwerb der Staatsangehörigkeit der Mutter ist ein definitiver und wird nicht durch ein Ausschlagsrecht oder eine Optionsmöglichkeit beeinträchtigt. Dagegen wurde im gleichen Gesetz auch das *ius soli* für die zweite in Frankreich lebende Generation vorgesehen. Diejenigen Kinder, deren Mutter als Ausländerin selbst in Frankreich geboren wurde, die die französische Staatsangehörigkeit mit der Geburt erwerben, haben die Möglichkeit, diese bei ihrer Volljährigkeit wieder abzulehnen. Ist aber ihr Vater Ausländer und wurde selbst schon in Frankreich geboren, ist der Erwerb durch die Kinder ein definitiver. Das Grundprinzip dieses Gesetzes bleibt der Bürgerrechtserwerb kraft Abstammung, auch wenn ein beschränktes *ius soli* daneben Anwendung findet und dadurch der Kreis der französischen Staatsangehörigen ausgedehnt wird. Gegenüber ver-

²⁴⁶ Vgl. Weiss, *Manuel de dr. int. pr.*, S. 15. «... Il est donc naturel de présumer que l'enfant a voulu partager la nationalité de son père...»

²⁴⁷ Ges. vom 10. August 1927, Art. 1, Ziff. 3 (vgl. B. 365/66).

²⁴⁸ Niboyet sieht im Gesetz von 1927 «comme une sorte de râteau qui cherche à racler le plus grand nombre de personnes et qui va de plus en plus loin ...» Vgl. *Cours de dr. int. pr.* Paris 1946, S. 98.

schiedenen ausländischen Elementen, für welche die Zeit einer Einbürgerung gekommen scheint, wird die Zwangseinbürgerung eingeführt. Die Gesetzgebung, die dem Krieg unmittelbar vorangeht²⁴⁹, zeigt einen gewissen Rückschlag bezüglich der Einverleibung von Ausländern, da in dieser Zeit viele Emigranten unter die Bestimmungen des Gesetzes von 1927 fielen. Diese gehören meist einer gesellschaftlichen Oberschicht an, während Frankreich danach trachtet, möglichst viele Arbeiter, die es dringend nötig hat²⁵⁰, seinem Volke einzuverleiben. Man erkennt die Wirkung an den Bestimmungen bezüglich des Staatsangehörigkeitserwerbs bei der Geburt²⁵¹. Ich möchte darauf nicht näher eingehen, da es keine Neuerungen grundsätzlicher Natur gebracht hat und stark von den Problemen einer begrenzten bestimmten Zeitspanne zu Beginn des zweiten Weltkrieges geprägt ist.

Das in Geltung stehende französische Recht beruht auf dem Code de la nationalité française vom 19. Oktober 1945²⁵². Wie aus dem Datum ersichtlich ist, hat Frankreich unmittelbar nach Kriegsende die ganze äusserst wichtige Materie des Staatsangehörigkeitsrechts neu gestaltet. Nachdem die französische Rechtslehre immer das Staatsangehörigkeitsrecht als einen Teil des internationalen Privatrechts im Gegensatz zu der schweizerischen, deutschen und angelsächsischen Auffassung betrachtet hat, dringt heute immer mehr die Ansicht durch, dass dieses Gebiet dem öffentlichen Recht angehöre²⁵³, obwohl es an den Universitäten auch heute noch im Zusammenhang mit dem internationalen Privatrecht gelehrt wird²⁵⁴, und sich oft Bestimmungen in den Zivilgesetzbüchern befinden, die die Staatsangehörigkeit betreffen²⁵⁵.

Formell bringt der Code de la nationalité eine starke Erweiterung und Auflockerung der Materie im Vergleich zu den früheren Gesetzen. Die Zahl der Artikel war früher nicht vergrössert worden, dafür wurden die einzelnen Artikel immer umfangreicher und da-

²⁴⁹ Decret-Lois vom 12. November 1938.

²⁵⁰ Vgl. aus Niboyet a. a. O., S. 99, und P. L. Lucas: *Revue critique de dr. int. pr.* 1939. «La nouvelle réglementation de la nat. française», S. 4.

²⁵¹ Im französischen Sprachgebrauch unterscheidet man in der Hauptsache nat. d'origine (Erwerb bei der Geburt), und nat. dérivée (späterer Erwerb).

²⁵² Abgedr. mit Komm. v. Boulbès, Paris 1946.

²⁵³ Vgl. Raymond Boulbès, Komm.: S. 3.

²⁵⁴ Vgl. Niboyet, a. a. O.

²⁵⁵ Schweiz. ZGB, Art. 22/2, und dann Art. 161/1, 270, 324, 325.

durch zum Teil eher schwerfällig und unübersichtlich. Gegenüber 14 Artikeln des Gesetzes von 1927 weist nun der Code de la nationalité deren 151 auf ²⁵⁶.

Materiell ändert der neue Code nichts Wesentliches an der alten Gesetzgebung, sondern er setzt sie fort und führt die allgemeinen Tendenzen von 1927 weiter. Zum Teil wird bestehendes Gewohnheitsrecht aufgenommen und einige strittige Punkte, welche in der Praxis zu Unklarheiten geführt hatten, wurden klargestellt.

Was die Staatsangehörigkeit bei der Geburt ²⁵⁷ kraft Abstammung ²⁵⁸ anbelangt, so bestimmt das neue Gesetz, dass die eheliche Abstammung sowohl von einem französischen Vater ²⁵⁹ wie auch von einer französischen Mutter ²⁶⁰ ungeachtet des Geburtsortes den Erwerb des französischen Bürgerrechts zur Folge hat. Gleichgültig ist, ob der Vater gar keine, oder eine ausländische Staatsangehörigkeit ²⁶¹ besitzt. Die einzige Einschränkung, die bei den Kindern einer französischen Mutter und einem ausländischen Vater, wenn diese nicht in Frankreich geboren wurden, gemacht wird, ist das Recht derselben, 6 Monate vor ihrer Volljährigkeit die französische Staatsangehörigkeit abzulehnen ²⁶², falls sie dieses Recht nicht durch ein bestimmtes im Gesetz vorgesehenes Verhalten verloren haben ²⁶³. Wird aber das Kind einer Französin in Frankreich geboren, erwirbt es das französische Bürgerrecht endgültig und ist nicht mehr berechtigt, es einfach abzulehnen. Wie wir später sehen werden, führt eine solche Ausdehnung des Abstammungsprinzips zu sehr vielen Doppelbürgerrechten, zumal bei denjenigen Kindern, welche von Französinen im Ausland geboren werden. Wenn Niboyet für das Gesetz von 1927 das Bild vom Rechen verwendet hat, der versucht so viel wie möglich zusammenzuraffen, indem sich gleichzeitig seine Reichweite immer mehr ausdehnt, so ist dieser Vergleich nicht

²⁵⁶ Die Bezeichnung Code deutet auf eine umfassende Gesetzgebung hin. Diese scheint immer häufiger Anwendung zu finden und Niboyet a. a. O. ist der Auffassung, dass dieses Wort missbraucht werde und auch bei diesem Staatsangehörigkeitsgesetz nicht am Platze sei. S. 99/100.

²⁵⁷ Attribution bedeutet Erwerb bei der Geburt, vgl. Art. 17—33, Lucas 1946, S. 20; acquisition bedeutet Erwerb in einem späteren Zeitpunkt. Er ist abhängig vom Willen des Einzelnen und des Staates.

²⁵⁸ Art. 17—20 Code.

²⁵⁹ Art. 17, Ziff. 1.

²⁶⁰ Art. 18, Ziff. 1.

²⁶¹ Art. 19, Ziff. 1.

²⁶² Art. 19 principium.

²⁶³ Vgl. Art. 32, Ziff. 4, 5, 6. Vgl. die Ausnahme der Kinder v. Diplomaten, etc.

weniger, sondern eigentlich erst am Platze beim Code de la nationalité. Man stelle sich vor, dass alle Staaten die gleiche Lösung wählen würden in ihren Gesetzen, dann gäbe es keine national-gemischte Ehe mehr — zum mindesten nicht, wenn die Familie nicht immer am gleichen Orte leben würde —, ohne dass alle Kinder bis zur Volljährigkeit zwei Staatsangehörigkeiten hätten; und manche unter ihnen würden kraft Geburt auf einem andern Territorium eine dritte besitzen. So sehr noch die Lösung von 1927 in dieser Beziehung zu befürworten war, dass diejenigen Kinder einer Französin Franzosen wurden, die im Lande geboren wurden und aller Wahrscheinlichkeit nach auch dort blieben, so erscheint uns doch der Code im Erschliessen von neuen Staatsvolksquellen etwas zu eifrig vorzugehen. Frankreich geht es ja in der Hauptsache darum, die Arbeiter und Einwanderer, die im Lande bleiben, möglichst rasch zu assimilieren. Erst in zweiter Linie sollen Elemente, die im Ausland leben und deren Beziehung zu Frankreich sich früher oder später doch lockern wird, möglichst lange zurückgehalten und damit vielleicht auch der eine oder andere wieder zurückgewonnen werden. Wir werden jedoch sehen, dass bis heute in allen diesen Staaten, die Vater und Mutter die gleiche Möglichkeit geben, die Staatsangehörigkeit des Kindes zu beeinflussen, der Personenkreis so weit gezogen wird und sich dadurch stark mit dem Personenkreis der übrigen Staaten überschneidet. Es entstehen auf diese Weise viele Doppelbürgerrechte, die jedoch gerade in der Natur der national-gemischten Ehe liegen. Das Kind vereinigt auf jeden Fall blutmässig zwei national verschiedene Elemente in sich und je nach dem Wohnsitz und Aufenthaltsort der Familie, je nach der stärkeren Verbundenheit mit dem einen oder andern Elternteil wird das Kind erst später klar erkennen, nach welcher Seite sein Wille geht und welchem Lande es angehören möchte. Eine Besonderheit der gemischten Familie ist es, dass in vielen Fällen eine nationale Einheit in rechtlichem Sinne besteht, ohne dass sie sich auch tatsächlich formen kann.

b) Zu dieser Gruppe gehören noch drei weitere Staaten. Jeder stammt aus einem anderen Rechtskreis und aus zum Teil verschiedenen Gründen gelangen sie zur gleichen Lösung, zur unterschiedslosen Uebertragungsmöglichkeit des Bürgerrechts durch beide Elternteile auf die Kinder.

aa) Cuba, das sich in den Kreis der lateinamerikanischen Gesetzgebungen einfügt, gehörte früher zu Spanien und ist seit 1898²⁶⁴ unabhängig. In seiner Verfassung²⁶⁵ spiegeln sich weitgehend die Tendenzen der früher erwähnten südamerikanischen Staaten. Daneben zeigt sich ein starker spanischer Einfluss. Cuba baut sein Staatsvolk auf dem *ius soli* auf. Der Unterschied zu den übrigen Regelungen besteht darin, dass Kinder eines cubanischen Vaters oder einer cubanischen Mutter, die im Ausland geboren werden, die cubanische Staatsangehörigkeit erwerben, ohne dabei noch irgendwelche zusätzlichen Bedingungen erfüllen zu müssen²⁶⁶. Es handelt sich dabei um ein reines *ius sanguinis*, das sowohl durch die Abstammung vom Vater als auch von der Mutter vermittelt wird.

bb) Der zweite dieser Staaten ist die Türkei. Es ist bestritten, ob die Türkei unter dem Kapitulationenregime berechtigt war, über Fragen der Staatsangehörigkeit zu legiferieren. Jedoch bemühte sie sich in ihrem Gesetz vom 19. Januar 1869, die in Westeuropa allgemein anerkannten Grundsätze des Staatsangehörigkeitsrechts zu verwirklichen. Dieses wurde vom französischen Aussenministerium geprüft und befunden, dass kein Widerspruch bestehe mit dem internationalen Recht²⁶⁷. Nach dem 1. Oktober 1914 wurde das Kapitulationenregime beseitigt, und es stand der Türkei frei, ein neues Staatsangehörigkeitsgesetz zu schaffen und als souveräner Staat die Bedingungen für den Erwerb und den Verlust der türkischen Staatsangehörigkeit aufzustellen. Das neue Gesetz bestimmt, dass Kinder, die in der Türkei oder im Ausland von einem türkischen Vater geboren wurden, türkische Staatsangehörige sind²⁶⁸. Die Stellung des Familienvaters stützt sich zwar im türkischen Recht, da das schweizerische Zivilgesetzbuch von der Türkei rezipiert wurde, auf die gleiche Rechtsgrundlage wie in der Schweiz. Der Artikel, der im schweizerischen Recht die Staatsangehörigkeit kraft Abstammung

²⁶⁴ Vgl. Bergmann II, S. 279 ff.

²⁶⁵ Vom 12. Juni 1935, Suppl. A. 12/13.

²⁶⁶ Art. 5, Ziff. 2 der Verfassung.

²⁶⁷ Vgl. M. E. Salem: la loi nouvelle sur la nat. turque, in der Rev. de dr. int. pr., Bd. 24, S. 25 ff. und dem Text FH 568, und B. 563.

²⁶⁸ Gesetz vom 1. Januar 1929, Art. 1. (B. 563 ff., FH 570 ff.) Neben diesem umfassenden *ius sanguinis* wendet das türkische Recht auch noch das *ius soli* für gewisse Kategorien von Personen an. Vgl. die Art. 2—4 des Gesetzes v. 1929.

regelt, ist wörtlich auch im türkischen Recht enthalten²⁶⁹. Das türkische Staatsangehörigkeitsgesetz wurde jedoch aus einer ganz anderen Tendenz heraus abgefasst. Die öffentlichen Interessen, das Bestreben, dem Staate möglichst viele Bürger zu gewinnen, hat in dem Gesetz die Oberhand. Ausserdem wird im ZGB lediglich für den Fall eine Lösung gegeben, dass der Vater Türke ist, und es kann wohl in einem Staatsangehörigkeitsgesetz diesbezüglich eine Ergänzung beigelegt werden, für den Fall, dass die Mutter Türkin ist. Das Bestreben, den Kreis der türkischen Bürger zu erweitern, findet sich auch bei der Behandlung der meisten andern Fragen des Staatsangehörigkeitsrechts²⁷⁰.

cc) Als drittes und letztes unter diesen Ländern folgt die Sowjetunion. In der Sowjetunion wurden bis zum Jahre 1938 vier verschiedene Staatsangehörigkeitsgesetze erlassen²⁷¹. Das erste stammt aus dem Jahre 1924²⁷², das zweite aus dem Jahre 1930²⁷³. Es galt nur kurze Zeit und wurde durch dasjenige vom 22. April 1931²⁷⁴ ersetzt. Darauf trat im Jahre 1938 wieder ein neues in Kraft²⁷⁵.

Was den Erwerb der Sowjetstaatsangehörigkeit anbelangt, weist das Gesetz von 1938 eine unerklärliche Lücke auf. Es erwähnt nämlich in seinem Text keineswegs, auf welche Weise in Zukunft die Sowjetbürger bei der Geburt ihre Staatsangehörigkeit erwerben sollen, lediglich diejenigen, die am 7. November 1917 Staatsangehörige des ehemaligen russischen Reiches waren und ihre Staatsangehörigkeit seither nicht verloren haben²⁷⁶ oder diejenigen, wel-

²⁶⁹ Art. 270 schweizerisches ZGB entspricht wörtlich Art. 259 türk. ZGB

Art. 274 schweizerisches ZGB entspricht wörtlich Art. 263 türk. ZGB

Vgl. Salem, S. 27.

²⁷⁰ Vgl. z. B. die Bestimmungen über die unehelichen Kinder sowohl eines türkischen Vaters als auch einer türkischen Mutter (Art. 2c), oder auch die Erziehung von Kindern, deren beide oder nur ein Elternteil staatenlos sind (Art. 2b).

²⁷¹ Eventuell später erlassene Gesetze sind mir nicht bekannt. Wegen der grossen Abgeschlossenheit des Landes und z. T. auch aus sprachlichen Gründen sind sie sehr schwer zugänglich. Der letzte Anhaltspunkt in dieser Beziehung ist eine Reutermeldung, die in den schweizerischen Zeitungen publiziert wurde anlässlich der Schwierigkeiten von einigen russischen Mädchen, die während des Krieges britische Soldaten heirateten und denen die Ausreise verweigert wird. Zu dieser Zeit sind Heiraten zwischen Sowjetbürgern und Ausländern verboten. Damit wird die Frage nach der Staatsangehörigkeit von Kindern aus nationalgemischten Ehen überflüssig. Vgl. Nr. 22, 23. März 1947.

²⁷² Vgl. B., S. 569.

²⁷³ Vgl. a. a. O., S. 571/72.

²⁷⁴ Zt. f. ö. R. und VR II (1931), S. 739 ff.

²⁷⁵ a. a. O. VIII, S. 801 (1938).

²⁷⁶ Art. 2a des Gesetzes.

che sie in der gesetzlich festgelegten Weise erworben haben, werden als Sowjetbürger bezeichnet. Einzig auf indirektem Wege kann aus Art. 6 des gegenüber den früheren gekürzten Gesetzes entnommen werden, dass Kinder unter 14 Jahren stets der Staatsangehörigkeit der Eltern folgen²⁷⁷. Es muss daher auf die früheren Gesetze zurückgegriffen werden, um zu einer Lösung des Staatsangehörigkeits-erwerbs bei der Geburt zu gelangen. Sowohl das Gesetz von 1930 wie dasjenige von 1931 enthalten die Bestimmung, dass die Sowjetstaatsangehörigkeit von denjenigen Personen durch Geburt erworben wird, deren einer Elternteil die Staatsangehörigkeit im Zeitpunkt der Geburt besitzt²⁷⁸. Alle diese Gesetze sind ausschliesslich auf dem *ius sanguinis* aufgebaut, das sehr stark erweitert wurde. Diese Bestimmung entspricht anderseits dem Prinzip der vollkommenen Gleichstellung der Frau mit dem Manne. Es braucht nicht wiederholt zu werden, dass diese Lösung viele Doppelbürgerrechte zur Folge hat. Es war immer die Tendenz des Sowjetstaatsangehörigkeitsrechts, sehr expansiv zu wirken²⁷⁹. Ob sich diese Grundsätze weiter entwickeln werden, ist im Augenblick bei der erwähnten völligen Abgeschlossenheit der Sowjetbürger schwer vorauszusehen.

B. Die schweizerische Staatsangehörigkeit im internationalen Verkehr

In den vorangehenden Ausführungen wurde versucht, die Grundzüge sowohl des schweizerischen als auch des ausländischen Staatsangehörigkeitsrechts, soweit es den Erwerb der Staatsangehörigkeit von Kindern aus national-gemischten Ehen betrifft, aufzuzeigen. Im folgenden soll, vom schweizerischen Recht ausgehend, das Zusammenspiel dieser verschiedenen innerstaatlichen Rechte untersucht werden. Die Aufgabe bleibt auf diejenigen Möglichkeiten be-

²⁷⁷ Vgl. Makarov, a. a. O., S. 803.

²⁷⁸ Art. 7 der beiden Gesetze von 1930 und 1931. Das Gesetz von 1924 verlangt für einen endgültigen Erwerb des Sowjetbürgerrechts auf Grund der Abstammung von einem sowjetrussischen Vater oder einer sowjetrussischen Mutter, dass einer der beiden Elternteile im Moment der Geburt seinen Wohnsitz in der Sowjetunion habe. Sonst untersteht der Erwerb der Staatsangehörigkeit der Abmachung beider Eltern, und das Kind hat auf jeden Fall ein Recht auf erleichterte Einbürgerung. In den folgenden Gesetzen wurde dieses Erfordernis fallen gelassen. Vgl. Gesetz 1924, Art. Abs. 2, 3, 4.

²⁷⁹ Vgl. Makarov, a. a. O., S. 803.

schränkt, welche sich im Zusammenhang mit dem schweizerischen Recht ergeben. Dies ist immer dann der Fall, wenn ein Elternteil Schweizerbürger ist oder vor seiner Verheiratung war.

§ 6. Die Staatsangehörigkeit der Kinder eines schweizerischen Vaters

Die ehelichen Kinder eines Schweizlers erwerben ausnahmslos die schweizerische Staatsangehörigkeit, ungeachtet derjenigen, die die Mutter neben ihrer schweizerischen Nationalität noch inne hat. Diese Regel hatte im 19. Jahrhundert auf dem ganzen europäischen Kontinent Geltung. Der Erwerb der Staatsangehörigkeit bei der Geburt beruhte auf *ius sanguinis* mit absolutem Vorrang des Rechtes des Vaters. Sie blieb bei den männlichen Nachkommen einer Familie in der Regel erhalten, bis einer dieser Nachkommen freiwillig eine fremde Staatsangehörigkeit erwarb. Bei den weiblichen Nachkommen ging sie durch Heirat mit einem Ausländer unter.

I. Konfliktfreies Zusammenwirken der innerstaatlichen Rechte

Im geltenden schweizerischen Recht werden Konfliktfälle vermieden, wenn ein Schweizerbürger eine Frau, die aus einem Staate stammt, der das gleiche Prinzip vertritt, heiratet, d. h., wenn der Heimatstaat der Mutter keinerlei Ansprüche auf das Kind erhebt²⁸⁰. Daneben ist erforderlich, dass auch kein dritter Staat Ansprüche aus der Geburt des Kindes auf seinem Gebiet ableitet. Darunter fällt noch immer die Grosszahl der europäischen Staaten²⁸¹.

²⁸⁰ Es handelt sich um diejenigen Staaten, welche in der Arbeit ausgeführt sind unter § 5, I (Vgl. S. 69 vorne).

²⁸¹ Zwar ist es gar nicht mehr die Grosszahl der europäischen Staaten, welche wie die Schweiz, den Bestand ihres Staatsvolkes nur aus einer einzigen, einseitigen Abstammungsregel nährt. Die übrigen Staaten haben jedoch in der Hauptsache zur Ergänzung ihres Staatsangehörigkeitserwerbs bei der Geburt die Zwangseinbürgerung kraft Gebietshoheit gewählt. Praktisch führt das dazu, dass Kinder, die im Lande der Mutter geboren werden, auch deren Staatsangehörigkeit erwerben. Der Grundgedanke ist jedoch beim *ius soli* ein anderer und scheint uns viel weniger Gewähr zu bieten für die Assimilation eines Kindes als das *ius sanguinis* der Mutter.

II. Staatenlosigkeit

Wir haben uns die Frage zu stellen, ob bei Kindern eines Schweizer und einer Ausländerin möglicherweise sich Fälle von Staatenlosigkeit ergeben können. Aus den vorangehenden Ausführungen und aus der Abstammungsregel, wie sie im Zivilgesetzbuch enthalten ist, geht hervor, dass solche Fälle ausgeschlossen sind, da alle ehelichen Kinder eines Schweizerbürgers ohne Ausnahme die schweizerische Staatsangehörigkeit erwerben. Im schweizerischen Recht ist ausserdem für männliche Bürger der Verlust des Bürgerrechts ohne Mitwirken ihres eigenen Willens nicht möglich. Dieser Wille erhält noch eine Sicherung dadurch, dass der Verzicht erst geleistet werden kann, wenn eine neue Staatsangehörigkeit bereits erworben oder zugesichert ist. Somit ist der rechtlich bedauerlichste Zustand der Staatenlosigkeit für Kinder eines Schweizer auf jeden Fall ausgeschlossen²⁸².

III. Doppelbürgerrecht

Im internationalen Verkehr sind Doppelbürgerrechte eine viel häufigere Erscheinung als Staatenlosigkeit. Die Tendenz der Staaten geht im allgemeinen eher dahin, möglichst viele Bürger zu gewinnen. Weitaus die meisten Doppelbürgerrechte entstehen auf Grund der beiden gegensätzlichen Erwerbsarten: kraft Abstammung und kraft Gebietshoheit. Mit den daraus entstehenden Konfliktsmöglichkeiten haben wir uns nicht zu befassen, da sie nicht direkt mit den national-gemischten Ehen im Zusammenhang stehen. Wir haben lediglich diejenigen Doppelbürgerrechte in Betracht zu ziehen, welche auf einem auf die Mutter ausgedehnten *ius sanguinis* beruhen. Sie sind immer dann möglich, wenn die Staatsangehörigkeit der Mutter einen Einfluss auf diejenige der Kinder ausübt.

²⁸² Einzig folgende Frage wäre zu stellen: Was geschieht mit den Kindern eines Schweizerbürgers, dem nach BRB von 1943 das Schweizerbürgerrecht entzogen wurde, wenn dieser mit einer Ausländerin verheiratet ist, und die Kinder nach dem Entzug des Bürgerrechts geboren werden. Es ist anzunehmen, dass, sofern sich die Aberkennung nicht auf die Mutter erstreckt, die Kinder deren Staatsangehörigkeit wie diejenigen eines Staatenlosen erwerben.

1. Erwerb des Bürgerrechts der Mutter durch Option

a) Zuerst sollen diejenigen Gesetzgebungen herangezogen werden, welche den im Ausland geborenen Kindern, deren einer Elternteil Angehöriger ihres Landes ist, erlauben, die Staatsangehörigkeit durch eine einfache Erklärung zu erwerben. Dies trifft für einige südamerikanische Staaten zu. Es hängt vom Willen des betreffenden Kindes ab, ob es bei seiner Volljährigkeit, eventuell auch in einem anderen Zeitpunkt, zur schweizerischen Staatsangehörigkeit seines Vaters auch diejenige seiner Mutter erwerben will. Der Betreffende wird deswegen die schweizerische Staatsangehörigkeit nicht verlieren, weil das schweizerische Recht den Erwerb einer fremden Staatsangehörigkeit nicht als Verlustgrund kennt. Will ein solches Kind aus der Ehe eines Schweizers und einer Angehörigen von Nicaragua, Argentinien, der Dominikanischen Republik oder von Ecuador nicht die unangenehmen Folgen einer doppelten Staatsangehörigkeit tragen, bleibt ihm die Möglichkeit, wenn es sich nicht zur Schweiz zugehörig fühlt, auf das Schweizerbürgerrecht zu verzichten²⁸³. Die Bestimmungen dieser vier Länder weisen eine gewisse Differenzierung auf, die für die Beziehung zum schweizerischen Recht von Interesse ist.

aa) Dem Wortlaut des Gesetzes entsprechend, könnten Kinder aus der Ehe eines Schweizers und einer nicaraguaianischen Staatsangehörigen ungeachtet ihres Geburtsortes die Staatsangehörigkeit Nicaraguas als originäre erwerben, wenn sie diese wählen²⁸⁴. Es wird nicht gesagt, wie dieses Wählen vor sich gehen soll, ob zum Beispiel dafür der Wohnsitz in dem betreffenden Lande gefordert wird. Das Gesetz bestimmt, dass eine Nicaraguaianerin, wenn sie einen Ausländer heiratet und nach den Gesetzen seines Landes dessen Staatsangehörigkeit erwirbt, die ihrige verliert²⁸⁵. Es fragt sich nun, ob das Kind eines Schweizers und einer Frau nicaraguaianischer Herkunft diese Staatsangehörigkeit durch einfache Option erwerben kann, da seine Mutter im Moment der Geburt ihr angestammtes

²⁸³ Es braucht nicht wiederholt zu werden, dass es sich nicht um Kinder handelt, die im Heimatstaat der Mutter geboren werden, weil diese sonst schon mit der Geburt jene Staatsangehörigkeit definitiv erwerben und demnach von Geburt an Doppelbürger sind.

²⁸⁴ Vgl. Art. 8/2 des zit. Ges. (vgl. vorne, S. 98). Anmerk. 233.

²⁸⁵ Verfass. von 1911, Art. 10/2 (vgl. vorne, S. 98, Anmerk. 233).

Bürgerrecht gar nicht mehr besitzt. Es wird im Gesetz auch nicht erwähnt, ob es sich um eheliche oder uneheliche Kinder handelt.

In einer ähnlichen Lage befinden sich Kinder aus der Ehe eines Schweizerers und einer Argentinierin. Das argentinische Staatsangehörigkeitsgesetz von 1869 sieht den Erwerb der argentinischen Staatsangehörigkeit vor, durch einfache Option, bei der lediglich vor dem zuständigen Bundesrichter nachgewiesen werden muss, dass es sich um das Kind eines argentinischen Staatsangehörigen handelt. In Argentinien wird die Heirat mit einem Ausländer nicht als Verlustgrund für die argentinische Staatsangehörigkeit betrachtet, und ebenso erwirbt eine Ausländerin allein durch die Tatsache der Heirat mit einem Argentinier nicht dessen Staatsangehörigkeit. Aus einem Dekret geht hervor, dass für die Option ein gewisses Alter gefordert wird, doch enthält das Gesetz keine Bestimmung darüber, wann dieses anzusetzen sei ²⁸⁶.

In der Dominikanischen Republik erwerben Kinder durch Option die Staatsangehörigkeit ihrer Eltern, wenn sie bei ihrer Volljährigkeit eidlich bekunden, dass sie die Staatsangehörigkeit der Dominikanischen Republik erwerben wollen. Wenn ihnen jedoch nach dem Recht ihres Geburtslandes eine andere Staatsangehörigkeit zukommt, wird dies berücksichtigt. Ausserdem verliert die Dominikanerin, da sie mit der Heirat die schweizerische Staatsangehörigkeit erwirbt, die eigene ²⁸⁷. Bei Kindern aus der Ehe eines Schweizerers und einer Mutter dominikanischer Herkunft kann somit nicht von dominikanischen Eltern gesprochen werden. Die Frage, ob für die Dominikanische Republik in unserem Fall optiert werden könne, ist zu verneinen.

Wieder ein wenig anders lauten die Bestimmungen der Gesetzgebung von Ecuador. Es wird deutlich gesagt, dass die im Ausland geborenen Kinder, deren Mutter ecuatorianische Staatsangehörige ist, diese Staatsangehörigkeit erwerben, sofern sie eine diesbezügliche Erklärung abgeben ²⁸⁸. Der Erwerb wird in den freien Willen des Betroffenen gestellt.

Gemeinsam ist für diese Staaten festzuhalten, dass die Kinder neben der schweizerischen Staatsangehörigkeit ihres Vaters, die

²⁸⁶ Vgl. Dekret vom 8. Oktober 1920, abgedr. in FH, S. 12/13.

²⁸⁷ Verf. 1929, Art. 4/3 (vgl. vorne, S. 101, Anm. 243).

²⁸⁸ Vgl. bezüglich der Staatsangehörigkeit der Ehefrau. B. 70

ihnen auf jeden Fall und von Gesetzes wegen zukommt, durch eine einfache Willenserklärung auch diejenige der Mutter erwerben können.

b) Gewisse Staaten fordern im Gegensatz dazu als Voraussetzung für ein Optionsrecht zugunsten der Mutter die Erfüllung gewisser Bedingungen des Wohnsitzes. Kinder aus der Ehe eines Schweizer mit einer Belgierin oder Luxemburgerin haben die Möglichkeit, neben dem Schweizerbürgerrecht, das ihnen vom Vater angestammt ist, dasjenige ihrer Mutter zu erwerben. Als weitere Bedingung wird gefordert, dass solche Kinder eine gewisse Zeit oder zu einem gewissen Zeitpunkt Wohnsitz in dem betreffenden Lande gehabt haben. Die vom Gesetz vorgeschriebenen zusätzlichen Bedingungen, welche für den Erwerb gefordert werden, stimmen in den beiden Gesetzgebungen weitgehend überein. In Belgien ist optionsberechtigt das im Ausland oder in den Kolonien geborene Kind, dessen einer Elternteil Belgier gewesen ist. Die Option soll keine Doppelbürgerrechte schaffen, und deshalb enthält das Gesetz noch eine weitere Bestimmung. Die Option ist nicht möglich, wenn das Heimatrecht dem Optierenden gestattet, die frühere Staatsangehörigkeit auf Grund einer Erlaubnis beizubehalten. Diese Forderung wurde im Hinblick auf das deutsche Staatsangehörigkeitsrecht aufgestellt. Dieses lässt nämlich zu, dass gewisse Deutsche ihre Staatsangehörigkeit ausnahmsweise beibehalten, obwohl sie in einem anderen Lande naturalisiert sind. Belgien wollte sich dadurch gegen einen schwer feststellbaren Missbrauch schützen²⁸⁹. Die Frage ist, wie sich diese Bestimmung bei Kindern eines Schweizerbürgers auswirkt. Sie brauchen keine besondere Ermächtigung, sondern die schweizerische Staatsangehörigkeit bleibt auch im Falle einer Option für die belgische einfach bestehen. Es wird den belgischen Gerichten obliegen, diese Frage im einzelnen Fall zu entscheiden und festzustellen, ob die Option des Kindes eines Schweizer und einer Belgierin zuzulassen sei. Die gleiche Frage stellt sich auch im luxemburgischen Recht²⁹⁰.

²⁸⁹ Vgl. Audinet Rev. de dr. int. pr. 1924, S. 288.

²⁹⁰ Vgl. vorne, S. 91 ff.

2. Erwerb des Bürgerrechts der Mutter ohne den Willen des Kindes

a) In manchen Gesetzgebungen tritt der Erwerb des Bürgerrechts der Mutter erst ein, wenn zur Abstimmung noch gewisse zusätzliche Erfordernisse erfüllt sind.

aa) Weitaus die meisten zusätzlichen Bedingungen verlangt das Recht der Vereinigten Staaten. Es ist möglich, dass Kinder aus der Ehe eines Schweizerbürgers und einer Amerikanerin Doppelbürger werden, wenn erstens die Mutter vor der Geburt des Kindes während 10 Jahren, davon mindestens 5 nach ihrem 16. Altersjahr in den Vereinigten Staaten gewohnt hat. Zweitens muss auch das Kind gewissen Anforderungen des Wohnsitzes entsprechen, damit es die amerikanische Staatsangehörigkeit beibehält, bzw. definitiv erwirbt. Es muss zwischen seinem 13. und 21. Altersjahr während insgesamt 5 Jahren in den USA. gewohnt haben²⁹¹.

Bei Kindern aus der Ehe eines Schweizerbürgers mit einer Amerikanerin sind zwei Fälle zu unterscheiden. Ist die Familie während der Minderjährigkeit der Kinder hauptsächlich in der Schweiz oder in einem dritten Lande wohnhaft, verliert das Kind die Staatsangehörigkeit seiner Mutter mit seinem 16. Altersjahr wieder. Eventuell verliert es das amerikanische Bürgerrecht erst später, weil es so lange im Ausland gewohnt hat, dass es ihm nicht mehr möglich sein wird, vor seinem 21. Altersjahr eine Wohnsitzdauer von 5 Jahren zu erreichen. Spätestens mit der Volljährigkeit werden diese Kinder nur noch die schweizerische Staatsangehörigkeit besitzen²⁹². Ist die Familie aber in den entscheidenden Jahren in den Vereinigten Staaten ansässig, werden die Kinder Doppelbürger. Bei Erfüllung der gesetzlichen Erfordernisse wird die amerikansche Staatsangehörigkeit automatisch ohne den Willen des Betreffenden erworben.

bb) Eine ganze Reihe von südamerikanischen Staaten lassen den Erwerb der Staatsangehörigkeit von im Ausland geborenen Kindern, deren einer Elternteil Ausländer ist, ipso facto, eintreten, wenn sich diese Personen in dem betreffenden Lande niederlassen. Auf diese Weise können die Kinder eines Schweizerbürgers Doppel-

²⁹¹ Vgl. vorne, S. 96.

²⁹² Vgl. a. a. O. Diese Bestimmung gilt für Kinder, die nach dem 24. Mai 1934 geboren werden.

bürger werden, wenn ihre Mutter eine Angehörige von Peru, Chile, Bolivien, Paraguay, Uruguay oder Ecuador ist. Das Kind wird automatisch die Staatsangehörigkeit der Mutter erwerben, sobald es sich in ihrem Lande niederlässt.

b) Es gibt nur wenige Länder, in denen das Kind eines Schweizerbürgers und einer Ausländerin, deren Staatsangehörigkeit bedingungslos erwirbt.

aa) Kinder aus der Ehe eines Schweizerbürgers und einer französischen Staatsangehörigen werden gemäss der geltenden Gesetzgebung unter allen Umständen Doppelbürger sein. Das französische Recht betrachtet alle Kinder einer Französin, seien sie innerhalb oder ausserhalb des französischen Gebietes geboren, als seine Bürger²⁹³. Der Erwerb des Bürgerrechts ist ein definitiver, wenn die Kinder in Frankreich geboren werden. Solche Kinder bleiben Doppelbürger, und um dieses zu vermeiden, bleibt ihnen als einzige Möglichkeit, auf die schweizerische Staatsangehörigkeit zu verzichten. Der französischen Staatsangehörigkeit können sie sich nur unter ganz bestimmten Umständen entledigen, nämlich dann, wenn sie nicht diensttauglich oder infolge ihres Alters nicht mehr dienstpflchtig sind²⁹⁴. Dies führt für solche Personen zu einem schweren Konflikt, da sie gerade in den Jahren ihrer Dienstpflicht von einer mehrfachen Staatsangehörigkeit besonders belastet werden. Im Gegensatz dazu können die Kinder einer Französin, wenn sie im Ausland geboren werden, bei ihrer Volljährigkeit die französische Staatsangehörigkeit ablehnen²⁹⁵. Diese Möglichkeit ist vor allem denjenigen gegeben, die sich nicht schon vor dem Zeitpunkt der Option auf eine bestimmte Weise als zu Frankreich gehörig gezeigt haben. Das Recht auf Ablehnung könnte vom Kind eines Schweizerbürgers und einer Französin durch gewisse Handlungen verwirkt werden. Das Ausschlagsrecht geht verloren, wenn der Betreffende selbst, oder wenn in seinem Namen während der Minderjährigkeit darauf verzichtet wurde. Das Ausschlagsrecht geht auch dann ver-

²⁹³ Bezüglich des Verlustes der Staatsangehörigkeit einer Französin durch Eheschliessung, vgl. Code de la nation. 1945, Art. 94.

²⁹⁴ Vgl. Code Art. 98, 99.

²⁹⁵ Diese Lösung wurde im Jahre 1933 von der panamerikanischen Konferenz in Montevideo empfohlen und darauf von den meisten lateinamerikanischen Staaten angenommen. Ähnliche Wege gehen auch die USA., die Türkei und die Sowjetunion (vgl. Komm. v. Boulbès, S. 5).

loren, wenn der Betreffende in der französischen Armee Dienst leistete oder bei Teilnahme an den Rekrutierungshandlungen seine Ausländereigenschaft nicht geltend macht. Das französische Bürgerrecht kann überhaupt nur abgelehnt werden, wenn die betreffende Person kraft Abstammung das Bürgerrecht eines andern Staates besitzt. Ausserdem wird gefordert, dass sie der in diesem Lande vorgeschriebenen Militärdienstpflicht nachgekommen ist. Vorbehalten bleiben Abmachungen internationaler Natur²⁹⁶. Das Ausschlagsrecht geht auch verloren, wenn der Vater nach der Geburt des Kindes die französische Staatsangehörigkeit erwirbt²⁹⁷.

Wird das Kind in Frankreich geboren, ist das Doppelbürgerrecht unvermeidlich, in dem Fall, in dem die betreffende Person sich nicht von der Schweiz lossagen will. Wird das Kind jedoch ausserhalb des französischen Gebietes geboren, kann das Doppelbürgerrecht nur bis zur Volljährigkeit nicht vermieden werden. Solange ein Mensch minderjährig ist, kann er vom Staat nicht voll in Anspruch genommen werden, und es besteht eher die Möglichkeit, zwei Staaten zugleich anzugehören. Bis zur Volljährigkeit wird die Gesinnung eines Menschen geformt, und er wird dann imstande sein, sich für das eine oder das andere Heimatland zu entscheiden.

Auch Kinder aus der Ehe eines Schweizers und einer Sowjetbürgerin wären vor dem Verbot der Ehen mit Ausländern in den meisten Fällen Doppelbürger geworden. Ein solches Doppelbürgerrecht wäre dann entstanden und zwar ohne ein Ausschlagsrecht, wenn zur Zeit der Geburt des Kindes ein Elternteil seinen Wohnsitz in den USSR gehabt hätte. Kinder eines Schweizers und einer Cubanerin, gleichgültig, wo sie geboren wurden, werden sowohl Schweizerbürger als auch cubanische Staatsbürger mit der Geburt. Auch die türkische Gesetzgebung sieht für Kinder einer türkischen Staatsangehörigen, weder wenn sie im Inland noch wenn sie im Ausland geboren werden, ein Ausschlagsrecht vor. Andererseits kann ein türkischer Staatsangehöriger nur mit der Erlaubnis der Regierung auf sein Bürgerrecht verzichten, und dies nur, wenn der Betreffende seiner Militärdienstpflicht nachgekommen ist.

²⁹⁶ Vgl. Code Art. 31.

²⁹⁷ Vgl. Code Art. 32, Ziff. 1, 5, 6. Bezüglich der Form, die für das Ausschlagsrecht gefordert wird, vgl. Code Art. 101, 102, und dazu Boulbès, Anmerk. 87.

§ 7. Die Staatsangehörigkeit der Kinder einer schweizerischen Mutter

I. Bei der Geburt

Bei den Kindern aus der Ehe einer Schweizerin mit einem Ausländer ist es nicht notwendig, danach zu fragen, ob Fälle von Staatenlosigkeit oder Doppelbürgerrecht bei der Geburt dieser Kinder entstehen. Das schweizerische Recht macht den Erwerb bzw. Nichterwerb der schweizerischen Staatsangehörigkeit allein davon abhängig, ob dadurch Staatenlosigkeit entsteht. Die Familie, in der die Mutter schweizerischer Herkunft ist oder in vereinzelter Fällen Schweizerin bleibt, geht für die Schweiz auf jeden Fall verloren, es sei denn, das Kind erwerbe mit der Geburt gar keine andere Staatsangehörigkeit. Dies ist aber, wie wir gesehen haben, praktisch überhaupt nur dann der Fall, wenn der Vater staatenlos ist und das Kind in der Schweiz oder in einem andern Lande, das kein *ius soli* kennt, geboren wird. Kinder aus einer national-gemischter Ehe, in der die Mutter schweizerischer Herkunft ist, werden von der Schweiz vor Staatenlosigkeit bewahrt, und zwar nur, wenn diese unvermeidlich ist. In allen anderen Fällen werden sie dem Heimatstaat ihres Vaters oder ihrem Geburtsland überlassen. Familien von Schweizerinnen, die einen Ausländer heiraten, sind für die Schweiz nach dem geltenden Recht ausländische Familien, auch wenn sie sich dauernd in der Schweiz aufhalten. Art. 44 der BV enthält in dieser Beziehung die Möglichkeit einer Neugestaltung, doch davon wird de lege ferenda zu sprechen sein.

II. Nach der Geburt

Erst nach Auflösung der Ehe einer Schweizerin mit einem Ausländer ergibt sich die Möglichkeit, dass diejenigen Kinder, die noch nicht volljährig sind, in die Wiedereinbürgerung der Mutter eingeschlossen werden, obwohl sie bereits die Staatsangehörigkeit ihres Vaters besitzen. Es entstehen dadurch Doppelbürgerrechte. Die in die Schweiz zurückkehrende ehemalige Schweizerin kann ihr Bürgerrecht auf diejenigen Kinder erstrecken, die ihrer elterlichen Ge-

walt unterstellt sind, sofern der Vater gestorben, die Ehe der Eltern getrennt oder geschieden ist ²⁹⁸.

Mehrfache Staatsangehörigkeit entsteht bei Kindern, deren Vater einem Staate angehört, der das Bürgerrecht ohne zusätzliche Bedingung nur von der Abstammung vom Vater abhängen lässt ²⁹⁹, d. h. die Mehrzahl der europäischen und ein beträchtlicher Teil der amerikanischen Staaten. Im allgemeinen wird das Doppelbürgerrecht nicht bestehen bleiben, wenn der Vater ein Angehöriger der Vereinigten Staaten ist ³⁰⁰. Ausserdem können Doppelbürgerrechte vermieden werden, wenn der Vater aus einem Staate stammt, der den Erwerb seiner Staatsangehörigkeit ausser von der Abstammung noch von weiteren Bedingungen abhängig macht ³⁰¹.

In den vorangehenden Abschnitten sollte gezeigt werden, dass die Abstammung von der Mutter bei Kindern aus national-gemischten Ehen vom schweizerischen Recht aus überhaupt keine Konflikte von Bedeutung hervorruft, ausser, wenn es in Beziehung tritt mit der neuen französischen Gesetzgebung. Dieser Fall ist praktisch wichtig, da eine beträchtliche Anzahl der national-gemischten Ehen zwischen schweizerischen und französischen Staatsangehörigen abgeschlossen wird.

Die in der Schweiz geltende Regelung vermeidet Staatenlosigkeit. Sie schafft verhältnismässig sehr wenig mehrfache Staatsangehörigkeit. Doch anderseits entspricht sie seit längerer Zeit nicht mehr den Notwendigkeiten der schweizerischen Bevölkerungspolitik und zieht den Kreis der Schweizerbürger zu eng. Vor allem aber ist die Auswahl der Staatsangehörigen nach einem zu einseitigen Gesichtspunkt ausgerichtet. In der Verfassungsbestimmung von Art. 44, Absatz 3, besteht die rechtliche Grundlage, die es dem Bundesgesetzgeber ermöglicht, den Erwerb der schweizerischen Staatsangehörigkeit bei der Geburt den heutigen Anforderungen entsprechender zu gestalten.

²⁹⁸ Vgl. vorne, S. 53 ff.

²⁹⁹ Ausgenommen sind lediglich diejenigen Staaten, welche vorne S. 95—101 aufgeführt sind.

³⁰⁰ Vgl. vorne, S. 95 ff.

³⁰¹ Vgl. vorne, S. 98—101.

3. K A P I T E L

Erwägungen de lege ferenda

§ 8. Der Gesichtspunkt des Völkerrechts

I. Die Forderung einer lückenlosen internationalen Ordnung

Heute ist jeder Staat im Prinzip frei, sein Staatsangehörigkeitsrecht dem eigenen Willen und den eigenen Zielen entsprechend zu gestalten. Er ist an keine positiven völkerrechtlichen Normen gebunden. Es besteht jedoch theoretisch die Forderung, dass die Bevölkerung der Erde ohne Rest aufgeteilt werden, dass kein Mensch ohne Staatsangehörigkeit bleiben und niemand mehrere Staatsangehörigkeiten innehaben solle³⁰². Sie ist immer wieder von Organisationen, Institutionen und einzelnen Gelehrten des internationalen Rechts erhoben worden. Diese Forderung könnte erfüllt werden, entweder durch eine übereinstimmende staatliche oder durch eine überstaatliche Norm. Sie kann aber niemals zustande kommen, wenn jeder Staat auf Kosten der Einzelnen oder eines andern Staates, wie es oft geschah und noch geschieht, ohne jede Rücksicht seine alleinigen Interessen durchsetzt. Das Staatsangehörigkeitsrecht sollte, auch wenn es in erster Linie den besonderen Erfordernissen des betreffenden Staates dient, doch so weitgehend als möglich im Sinne einer internationalen Ordnung, im Sinne eines Rechtes, das ständig in enger Beziehung zum ausländischen steht, geschaffen werden³⁰³. Einen weiteren Schritt zur Verminderung von Nationalitätskonflikten stellen die bilateralen oder kollektiven Abkommen zwischen den Staaten, welche in weit grösserer Zahl abgeschlossen werden sollten, dar. Beim Erwerb der Staatsangehörigkeit bei der Geburt stehen sich insbesondere zwei Prinzipien unversöhnlich gegenüber,

³⁰² In diesem Sinne wurde eine Resolution bereits Ende des letzten Jahrhunderts durch das Institut für int. Recht angenommen. Vgl. *Annuaire* 1895, S. 198.

³⁰³ Zitelmann I, S. 169/70 sagt: «Schon in der ursprünglichen Verteilung gab es Personen, die der Eingliederung in einen Staat entgingen oder zu mehreren Staaten gehörten. Dies kann sich beides fortsetzen und neu entstehen.»

das *ius sanguinis* und das *ius soli*. Es soll hier nicht für das eine, noch für das andere Prinzip in seiner reinen Form gesprochen werden, da wohl keines der beiden ausschliesslich angewendet eine glückliche Lösung darstellt³⁰⁴. Es haben sich im Laufe der letzten Jahrzehnte sowohl bei den Ländern mit Abstammungs- als auch mit Territorialprinzip Kompromisse herausgebildet. In einer grossen Zahl von Gesetzgebungen finden wir eine Kombination der beiden, wobei das eine oder das andere Prinzip vorherrschen kann.

Europa steht noch immer vorwiegend der Struktur und Entwicklung seiner Staaten angemessen, auf dem Standpunkt des *ius sanguinis*. Für sie hat die Frage nach der Staatsangehörigkeit von Kindern aus national-gemischten Ehen Bedeutung.

Um die Jahrhundertwende dachte kein Staat daran, an dem absoluten Vorrecht des Vaters, was die Uebertragung des Bürgerrechts auf die Kinder anbelangt, zu rütteln. Die Einheit der Familie war gewahrt. Alle Familienmitglieder teilten die Staatsangehörigkeit des Oberhauptes. Der Ausdruck dafür ist die Resolution, welche das Institut für internationales Recht im Jahre 1896 in Venedig annahm. Das eheliche Kind erhält die Staatsangehörigkeit des Vaters und falls dieser gestorben ist, diejenige, welche er bei seinem Tod inne hatte³⁰⁵.

Mit dem ersten Weltkrieg veränderte sich die Stellung der Frau sehr stark. Ihr Anteil am wirtschaftlichen, gesellschaftlichen und politischen Leben war ein bedeutender geworden. Zunächst dachte man nur im Zusammenhang mit der Unabhängigkeit der Ehefrau an die Uebertragung der Staatsangehörigkeit der Mutter auf die Kinder. Alle, die sich mit dieser Frage befassten, sahen darin lediglich eine Konsequenz der Gleichstellung der Frau mit dem Manne auf anderen Gebieten. Verschiedene Länder trafen aus diesen und aus bevölkerungspolitischen Motiven Regelungen, die zu häufigen Kon-

³⁰⁴ Vgl. z. B. Burckhardt, Einbürgerung der Ausländer, S. 12/13.

³⁰⁵ Vgl. *Annuaire*, 1896, Bd. 15, S. 270. Es werden in der Folge öfters Diskussionen und Vorschläge des Institutes für int. Recht herangezogen werden, weil sie deutlich die Entwicklung dieses Problems, die Lehrmeinungen der verschiedenen bekannten Autoren und gleichzeitig die Möglichkeit ihrer Wandlung und gegenseitigen Verständigung, sowie den Niederschlag, den sie in den verschiedenen Gesetzgebungen gefunden haben, zeigt. Der Völkerbund andererseits ist zu keinen positiven Vorschlägen gelangt und auch die übrigen zwischenstaatlichen Organisationen haben sich mit diesem Problem der Kinder aus national-gemischten Ehen kaum befasst.

flikten mit den ausländischen Rechten führten und eine grosse Zahl von Doppelbürgern erzeugten³⁰⁶. Wieder war es der Kreis von Gelehrten, die Mitglieder des Institutes für internationales Recht waren, die eine einheitliche und hauptsächlich die Interessen der Frau schützende Lösung anstrebten und zugleich Konfliktsfälle verhüten konnten. Selbst den Autoren der Resolution von 1927 schien es eine kühne Neuerung, der Mutter unter gewissen Umständen die Möglichkeit zu geben, ihre Staatsangehörigkeit auf die Kinder zu übertragen. Folgende Lösung wurde vorgeschlagen: Die Kinder aus national-gemischten Ehen erwerben die Staatsangehörigkeit der Mutter erstens, wenn die Mutter ihre Staatsangehörigkeit auf Grund des fortgesetzten Wohnsitzes in ihrem früheren Heimatstaat beibehalten hat, und zweitens, wenn sie nicht den gleichen Wohnsitz hat wie der Vater und ihr die elterliche Gewalt über die Kinder zusteht. Die letztere Bestimmung sah ein Optionsrecht zugunsten der Staatsangehörigkeit des Vaters bei der Beendigung der elterlichen Gewalt vor³⁰⁷. Es ist zu erkennen, dass bei diesem Vorschlag die skandinavische Regelung zum Vorbild gedient hat, bei der, wie weiter vorne ausgeführt wurde, die Frau erst mit Verlegung ihres Wohnsitzes ins Ausland ihre angestammte Staatsangehörigkeit verliert³⁰⁸. Diese Auffassung war neu und vermochte noch nicht durchzudringen. Verschiedene Mitglieder sprachen sich für die Aufrechterhaltung des klassischen Prinzips, somit für den absoluten Vorrang des *ius sanguinis* des Vaters aus³⁰⁹. Ein Jahr später wurde aber diese Regel in der Session de Institutes in Sttockholm wieder aufgenommen und auf die Anregung von De Lapradelle dahin abgeändert, dass das Kind die Staatsangehörigkeit der Mutter erhalten soll, wenn der Vater vor der Geburt des Kindes stirbt oder die Mutter verlässt³¹⁰. Angenommen wurde die Resolution in der folgenden Form: das Kind erhält die Staatsangehörigkeit der Mutter, wenn der Vater die Mutter vor der Geburt verlässt, nicht aber, wenn er stirbt. Den-

³⁰⁶ Vgl. die Ausführungen zum türkischen, französischen und sowjetrussischen Recht, vorne, S. 109 f., 101 ff., 111 f.

³⁰⁷ Vgl. *Annuaire* Bd. 33, S. 28, Art. 12 und den vorangehenden Bericht von Reuterskjöld und Gemma a. a. O.

³⁰⁸ Vgl. vorne, S. 79 ff.

³⁰⁹ Vgl. die Voten von Fernand de Visscher, *Annuaire* Bd. 33, S. 33/34, von André Weiss S. 37, und E. Audinet S. 42/43. Letzterer änderte seinen Standpunkt und stimmte anlässlich der Session von Stockholm für die Resolution.

³¹⁰ Vgl. *Annuaire* Bd. 34, S. 7 f.

jenigen Kindern, welche im Heimatstaat ihrer Mutter, in dem sie seit der Verheiratung ihre Staatsangehörigkeit beibehalten hat, geboren werden, soll ein Optionsrecht zugunsten der Staatsangehörigkeit des Vaters eingeräumt werden ³¹¹. Im Jahre 1932 wurde das Thema der Staatsangehörigkeit der Kinder nur noch in den Vorarbeiten berührt. Die unbedingte Gleichstellung von Vater und Mutter wurde von De Lapradelle und J. Brown Scott verfochten. Sie schlugen vor, dass das Kind in den Fällen, in denen das Bürgerrecht *iure sanguinis* nicht zu entscheiden sei, da beide Eltern den gleichen Anspruch erheben können, die Staatsangehörigkeit des Geburtslandes erwerben sollte ³¹². Die Mehrzahl der Mitglieder jedoch und eine Reihe von wissenschaftlichen Arbeiten ³¹³ halten sich an die Resolution von Stockholm, und es erschiene wirklich eine zu radikale Lösung, wenig geeignet, als Richtlinie für eine einheitliche, internationale Ordnung, als das sie betrachtet werden muss, zu dienen, da sie bei sehr vielen Staaten auf starken Widerstand stossen würde. Damit wäre sie nicht in der Lage, ihre Aufgabe zu erfüllen, d. h. eine konfliktlose Regelung im Sinne von übereinstimmenden staatlichen Normen zu fördern.

II. Das Postulat der effektiven Staatsangehörigkeit

Aufgabe des Staatsangehörigkeitsrechts auf internationaler Basis ist es, die Interessen der verschiedenen Staaten, Gruppen und der Einzelnen in Einklang zu bringen und miteinander zu versöhnen. Die beste Lösung aber, die man sich denken kann, ist diejenige, welche jedem Menschen diejenige Staatsangehörigkeit zuerkennt, welche er kraft seiner tatsächlichen, physischen und geistigen Zugehörigkeit zu einem Gemeinwesen besitzen muss. Diese theoretisch richtige Staatsangehörigkeit nennt man die effektive ³¹⁴ oder virtuelle ³¹⁵ Staatsangehörigkeit.

³¹¹ Vgl. *Annuaire* Bd. 34, S. 761.

³¹² *Annuaire* Bd. 37 (1932), S. 14. Diese Lösung erschien insbesondere J. Brown Scott als einleuchtend, da er vom amerikanischen Recht her kommt.

³¹³ Z. B. Calbairac, *Traité*, S. 110, bekennt sich zur Resolution von Stockholm, auch Audinet in seiner *Zuschrift* an das Institut, Bd. 37, S. 53.

³¹⁴ Zum Begriff der effektiven Staatsangehörigkeit vgl. de Lapradelle: *Nationalité dans la science sociale*, S. 214 Anmerk. 3, 4, und die dort zitierte Literatur.

³¹⁵ Beck, *Staatsangehörigkeit der Ehefrau*, S. 72, entscheidet sich für den Ausdruck «virtuelle Staatsangehörigkeit», welchen er an Stelle der effektiven Staatsangehörigkeit setzt.

Eine national-gemischte Ehe bedeutet immer eine Bevölkerungsverschiebung, sei dies im allerengsten Rahmen oder in einem weiteren Zusammenhang. Die Kinder aus einer solchen Ehe haben eine doppelte Abstammung: virtuell tragen sie demzufolge zwei Möglichkeiten der Staatsangehörigkeit in sich. Es erhebt sich die Frage: Welchem Staat sollen sie nun wirklich angehören? Sind sie nach ihrer inneren Zugehörigkeit, nach ihrer Gesinnung wirklich immer die Bürger des «Vaterlandes» wie das klassische Recht es fordert, oder kann sowohl der Heimatstaat des Vaters als auch derjenige der Mutter einen Anspruch erheben? Muss vielleicht noch auf weitere Faktoren abgestellt werden? Genügt das *ius sanguinis* des einen Elternteils nicht zur Erreichung der effektiven Staatsangehörigkeit?

Am nächsten würde man der effektiven Staatsangehörigkeit kommen, wenn man es dem Willen des jeweils Betroffenen anheimstellte, sich dann, wenn sein Urteil sich bilden konnte, im allgemeinen bei seiner Volljährigkeit, für diejenige Staatsangehörigkeit, welche er als die seine empfindet, zu entscheiden. Diese Meinung ist in der Wissenschaft wiederholt vertreten worden³¹⁶. Makarov³¹⁷ ist der Ansicht, man sollte den Kindern aus national-gemischten Ehen bis zu ihrer Volljährigkeit sowohl die Staatsangehörigkeit des Vaters als auch diejenige der Mutter verleihen, um jene dann endgültig nach Vollendung ihrer Erziehung optieren zu lassen. Es scheint uns diese Lösung der Familie als Einheit zu wenig Rechnung zu tragen, und vor allem berücksichtigt sie nicht, dass ja auch während der Jugend gerade bis zur Volljährigkeit ein starker Einfluss auf den betreffenden Menschen ausgeübt wird. Der Erwerb der Staatsangehörigkeit ist nicht nur die Bestätigung einer vorhandenen Tatsache, sondern sie wirkt auch formend. Besitzt jemand eine Staatsangehörigkeit vielleicht mit der Möglichkeit einer Option, fühlt er sich dazu wirklich zugehörig oder aber er steht in Opposition dazu. Letztere kann gerade durch die Tatsache, dass er die andere inne hat, deutlicher werden. Besitzt er aber ständig beide Nationalitäten, wird er viel eher hin- und hergezerrt, und es fällt ihm am Ende schwer, sich zu entscheiden. Auch De Lapradelle

³¹⁶ Eine sehr stark individualistische Auffassung der Staatsangehörigkeit vertritt z. B. A. Weiss, vgl. Manuel, S. 10.

³¹⁷ Vgl. Makarov, Cours de la Haye, 1937, II., S. 181 ff.

verleiht dem Willen des Einzelnen ein starkes Gewicht und spricht den Staaten das Recht ab, nach ihren besonderen Interessen und Wünschen einen Menschen zu einer Staatsangehörigkeit zu zwingen. Er sagt, dass bei der Geburt die zukünftigen Gefühle eines Menschen nur angenommen, jedoch nicht bestimmt werden können. Daher soll ihm eine Staatsangehörigkeit zuerkannt werden, doch soll ihm ein Optionsrecht vorbehalten sein, das ihm erlaubt, seine Staatsangehörigkeit den Umständen entsprechend, in denen er aufgewachsen ist, zu ändern ³¹⁸. De Lapradelle erwähnt weiter: «Ce n'est pas seulement un principe que tout homme doit avoir une nationalité et une seule, mais encore que cette nationalité à laquelle il a droit, réponde à ses sentiments naturels ³¹⁹.»

Da aber bei der Geburt den Kindern aus national-gemischten Ehen eine bestimmte Staatsangehörigkeit zugeteilt werden muss, sollte es diejenige sein, von der zu vermuten ist, dass sie der Gesinnung des Kindes und seiner Formation entsprechen werde. Dabei gilt es gleichzeitig, besonders in Zweifelsfällen, die Interessen der verschiedenen Staaten gegeneinander abzuwägen. Die einen wollen ihre Auswanderer nicht loslassen, während die anderen bestrebt sind, ihre Einwanderer so schnell als möglich einzuverleiben. Es ist nun zu sagen, dass dies im allgemeinen keinen Widerspruch ergeben muss, weil die Staaten im grossen ganzen wenig Nutzen aus solchen Bürgern ziehen, die nicht auch eine innere Zugehörigkeit empfinden. Von ihnen ist nicht zu erwarten, dass sie sich mit allen ihren leiblichen, geistigen und seelischen Kräften für das betreffende Land einsetzen.

Gerade aber beim *ius sanguinis*, das allein die agnatische Abstammung berücksichtigt, haben sich in unserer Zeit des Bevölkerungsaustausches allzu viele Fälle ergeben, in denen mit diesem Prinzip das effektive Bürgerrecht keineswegs mehr erreicht werden kann. In vielen Ländern besteht noch der absolute Vorrang des Rechtes des Vaters, doch gibt es mehr und mehr Kinder, die eindeutig ins Land ihrer Mutter gehören. Blutmässig, *iure sanguinis* im eigentlichsten Sinne, gehören sie genau gleich viel zum Mutter-

³¹⁸ de Lapradelle, *nat. dans la science sociale*, S. 212 ff.

³¹⁹ de Lapradelle, *a. a. O.*, S. 215.

land wie zum Vaterland ³²⁰. Dieses Kriterium gibt also bei den national-gemischten Ehen keine Antwort. Tatsächlich handelt es sich beim *ius sanguinis* in erster Linie um eine Herkunft aus der Familie, aus der Tradition, aus der seit Generationen dauernden Schicksalsgemeinschaft und bedeutet ebenso sehr ein *ius educationis* ³²¹. Deshalb soll nicht nur auf das Blutband, sondern vor allem auch auf die elterliche Gewalt abgestellt werden. Den Grundsätzen der europäischen Staaten entspricht das *ius sanguinis*, aber es weicht immer häufiger von der effektiven Staatsangehörigkeit ab. Die einfache Abstammungsregel genügte den Verhältnissen des letzten Jahrhunderts voll und ganz und führte zu wenig Zwiespalt, weil die Frau einmal in den meisten Fällen ihrem Manne in sein Land folgte, und wenn sie dies nicht tat, doch sein Einfluss in der Familie ein viel stärkerer war. Das staatsbürgerliche Bewusstsein der Frau war praktisch nicht vorhanden, die Schule, die staatliche Erziehung und Beeinflussung durch das öffentliche Recht war nicht so ausgeprägt.

Eine Ausdehnung des *ius sanguinis* auf die Mutter liegt in gewissen Fällen auf der Hand. Es handelt sich nicht darum, in erster Linie der Frau gleiches Recht geben zu wollen wie dem Manne, sondern es soll die Tatsache berücksichtigt werden, dass es viele Kinder aus national-gemischten Ehen gibt, die im Heimatstaat ihrer Mutter geboren werden, dort aufwachsen und viel mehr dorthin gehören als zu einem Lande, das ihr Vater vielleicht selbst nicht mehr gekannt hat. Somit ist die Resolution des Institutes für internationales Recht von Stockholm in erster Linie als Verwirklichung der Forderung der effektiven Staatsangehörigkeit von Kindern aus national-gemischten Ehen zu werten, indem sie vorsieht, dass Kinder, die nur von ihrer Mutter erzogen werden, weil der Vater sie noch vor der Geburt verlassen hat, oder weil er starb, auch die Staatsangehörigkeit der Mutter teilen sollen. Das gleiche gilt für die Fälle, in denen der Vater zwar lebt, aber als Ausländer sich im Heimatstaate der Mutter niedergelassen hat. Auch seine Kinder wer-

³²⁰ Sehr häufig sind aber die Fälle gerade bei unserem unverlierbaren Schweizerbürgerrecht, in denen bei schweizerischen Familien, die längere Zeit ausgewandert sind, das Blut des Mutterlandes bei weitem überwiegt, weil von der Frauenlinie immer neues dazu kam, während das schweizerische Blut des Mannesstammes, der allein die Staatsangehörigkeit vermittelt, sich immer mehr «verdünnte».

³²¹ Vgl. de Lapradelle, *Annuaire* Bd. 34 (1928), S. 7.

den weit mehr dem Einfluss von seiten der Mutter ausgesetzt sein. Es ist mit grosser Gewissheit anzunehmen, dass die Kinder effektiv zum Mutterland zugehörig sein werden, und es würde deshalb weder für die Betroffenen noch für den in Frage stehenden Staat von Vorteil sein, den Bürgerrechtserwerb iure sanguinis weiterhin einseitig auf das Recht des Vaters zu beschränken³²². Die Lösung des Institutes für internationales Recht ist nicht nur imstande, den Weg zu einer einheitlichen Regelung zu weisen, solange keine positive völkerrechtliche Ordnung besteht, sondern sie trägt der Stellung der Frau Rechnung und kommt der effektiven Staatsangehörigkeit von Kindern aus national-gemischten Ehen am nächsten. Wir werden sehen, dass eine ähnliche Lösung in der Schweiz gefunden wurde, welche aus spezifisch schweizerischen Problemen und Möglichkeiten hervorgegangen ist³²³.

§ 9. Der Standpunkt des schweizerischen Rechts

I. Die Ueberfremdung und das ius sanguinis der schweizerischen Mutter

Wenn sich in einem Lande durch Bevölkerungsverschiebungen starke Ausländergruppen bilden, ist es eine der wichtigsten Aufgaben des Staatsangehörigkeitsrechts, diese Kolonien, sofern sie dauernd im Lande bleiben wollen, zu assimilieren und dem eigenen Staatsvolk einzuverleiben. Dies kann geschehen durch Erleichterung der Einbürgerung oder dadurch, dass man die Kinder von Ausländern mit der Geburt zu Staatsangehörigen des eigenen Landes macht. Diejenigen Rechte, welche wie die angelsächsischen auf dem ius soli aufgebaut sind, nehmen diese Anpassung rasch mit jeder neuen Generation vor, und diejenigen Personen, welche erst später ins Land kommen, werden meist nach relativ kurzer Zeit eingebürgert. Andererseits geht diese Staatsangehörigkeit auch nach verhältnismässig kurzer Zeit bei Verlegung des Wohnsitzes ins Ausland wieder

³²² Vgl. Burckhardt, Einbürgerung der Ausländer. S. 12/13. Ebenso kommt Ruth in dieser Frage zum gleichen Ergebnis (Schweizerbürgerrecht S. 156a) obwohl er bezüglich der Staatsangehörigkeit der Ehefrau dem klassischen Prinzip bis zur Uebertreibung huldigt (137a, 95).

³²³ Man möge die in Art. 44/3 BV vorgesehene Lösung vor Augen halten.

verloren. Die europäischen Staaten dagegen, welche eine stärkere Tradition und ein hoch entwickeltes Nationalgefühl kennen, reagieren nur sehr langsam auf Ein- und Auswanderung. Sie betrachten ihre eigenen Auswanderer noch lange als zugehörig, auch wenn es nicht geradezu wie in der Schweiz ein unverlierbares Bürgerrecht gibt. Bei den Einwanderern dagegen warten sie oft mehrere Generationen, bis sie ihnen ohne deren ausdrücklichen Willen das Bürgerrecht einfach zusprechen³²⁴. Diesen Weg hat die Schweiz bis heute ausschliesslich beschritten. Aber schon seit dem Ende des letzten Jahrhunderts ist unser Land einem unaufhörlichen, immer grösser werdenden Zustrom von Fremden ausgesetzt³²⁵, die meistens aus unseren Nachbarländern zu uns kommen und vielfach seit sehr langer Zeit bei uns niedergelassen sind, ohne aber ihre ursprüngliche Staatsangehörigkeit aufzugeben und das Schweizerbürgerrecht zu erwerben³²⁶. Es sind deshalb seit dem Bestehen des Bürgerrechtsgesetzes von 1903 immer wieder Vorschläge und Anregungen zur Bekämpfung der Gefahr einer ständig wachsenden Ueberfremdung gemacht worden, und es ist dringend die Notwendigkeit betont worden, die Einbürgerung von Ausländern zu fördern und die Fremdenkolonien allmählich zu verringern³²⁷.

Wenn eine national-gemischte Ehe geschlossen wird, ist dies ein Zeichen dafür, dass der eine Ehegatte eine solche Anpassung durchmacht. Entweder nimmt sie damit ihren Anfang, oder sie bedeutet ein bestimmtes Mass von Vertrautheit mit der neuen Umgebung, deren Folge diese Ehe sein kann. Nicht von ungefähr wurde auch bei den schweizerischen Bestrebungen, der Ueberfremdung zu steuern, das Augenmerk zuerst auf die Kinder aus national-gemischten Ehen gerichtet, und zwar natürlich auf die Kinder einer Mutter schweizerischer Herkunft mit einem Ausländer, da die Ausländerinnen, die einen Schweizer heiraten, ja mit der Eheschliessung sofort in unsere Staatsangehörigkeit aufgenommen werden. Werden diese Kinder in der Schweiz geboren und wachsen dort auf, stehen sie der

³²⁴ Vgl. dazu Ruth, Schweizerbürgerrecht, S. 40a ff.

³²⁵ Was die Stärke dieser Kolonien und ihre Zusammensetzung anbelangt, findet sich ausführliches Material in der Botschaft des Bundesrates anlässlich der bevorstehenden Revision des Art. 44 BV, B Bl. 1920, V. S. 1 ff.

³²⁶ Die Ursachen dafür sind meistens nicht in einer mangelnden Bereitschaft oder Anpassung an unser Land zu suchen, sondern oft, gerade bei den weniger bemittelten Klassen, sind die Hemmungen finanzieller Natur.

³²⁷ Vgl. die zit. Botschaft, S. 23 ff.

Schweiz in doppeltem Sinne sehr nahe, einmal kraft ihrer blutmässigen Verbundenheit mit der Mutter und deren Familie und dann durch den andauernden Einfluss der schweizerischen Umgebung. In den allermeisten Fällen wird die Anpassung eines solchen Kindes eine beinahe vollständige sein, wenn nicht von väterlicher Seite eine ausgesprochen gegenteilige Haltung künstlich aufrecht erhalten wird. Doch auch eine solche ist in der Regel zu schwach, um ein entscheidendes Gewicht gegen die viel stärkere und natürlichere Einwirkung von schweizerischer Seite zu bilden.

Die Fremdenkolonien werden aber auf der andern Seite noch vergrössert dadurch, dass Schweizerinnen, die einen Ausländer heiraten, aber dennoch in der Schweiz bleiben, ihr Schweizerbürgerrecht verlieren. Es entsteht eine neue ausländische Familie, obschon sie zum Teil schweizerischer Herkunft ist und die Schweiz nicht verlässt. Die Erkenntnis dieser Tatsache liegt teilweise der Botschaft des Bundesrates von 1920 zugrunde.

Wirksame Massnahmen zur Bekämpfung der Ueberfremdung in der Schweiz müssen vom Bunde ergriffen werden. Die Einräumung des Rechtes an die Kantone, Massnahmen zur leichteren Einbürgerung oder zur Zwangseinbürgerung einzuführen, hatte sich nicht bewährt. Nur zwei Kantone, Genf und Tessin, hatten Versuche unternommen, von dieser Kompetenz Gebrauch zu machen³²⁸. Die Revision des Art. 44 BV vom Jahre 1928 übertrug der Bundesgesetzgebung die Kompetenz zur Regelung der Erteilung und des Verlustes des Schweizerbürgerrechts³²⁹. Als Massnahme gegen die Ueberfremdung wurde einzig die Einbürgerung kraft Gebietshoheit aus der Ehe eines Ausländers mit einer Frau schweizerischer Herkunft vorgesehen. Es handelt sich um einen Bürgerrechtserwerb kraft Abstammung von der Mutter. Diese allein genügt aber nicht. Zusätzlich wird noch gefordert, dass die Eltern zur Zeit der Geburt des Kindes den Wohnsitz in der Schweiz haben.

Da nur diese eine Kategorie von Kindern, die der Schweiz besonders nahe stehen, eingebürgert wird, wurde davon abgesehen, ein Optionsrecht zugunsten der Staatsangehörigkeit des Vaters verfas-

³²⁸ Vgl. die Botschaft S. 24 ff.

³²⁹ BV Art. 44, Abs. 2.

sungsmässig zu verankern³³⁰. Die Ansicht, dass ein Optionsrecht vorgesehen werden müsse aus Rücksichtnahme auf die Konflikte im internationalen Verkehr, wurde jedoch in der Literatur von verschiedenen Autoren³³¹ vertreten.

Unserer Ansicht nach könnte ein Optionsrecht nur zugelassen werden, wenn der Betreffende zugleich seinen Wohnsitz ins Ausland verlegt³³²; doch führt in diesem Falle auch der Verzicht auf das Schweizerbürgerrecht zum gleichen Ergebnis, dass ein Optionsrecht gar nicht notwendig ist. Sollten sich aber wirklich unlösbare Konflikte ergeben, können diese auf dem Wege von zwischenstaatlichen Abkommen gelöst werden³³³.

II. Die Einheit der Familie

1. Bei der Geburt des Kindes

Die Aufgabe der Familieneinheit in bezug auf die Staatsangehörigkeit ist dasjenige Argument, das von den Gegnern einer Aenderung des klassischen Systems im Sinne einer vom Manne unabhängigen Staatsangehörigkeit der Ehefrau als hauptsächlichstes aufgeführt wird.

Wer eine ernsthafte Auffassung der Familie hat, wie sie unserer Tradition und Kultur entspricht, wird niemals ohne gründliche Erwägung darauf verzichten, dass alle Glieder einer Familie die gleiche Staatsangehörigkeit besitzen. Das klassische Prinzip hat noch immer überzeugte Verteidiger, und im schweizerischen Recht wurde so lange als möglich danach getrachtet, soweit dies von der Schweiz abhängig ist, die Einheit der Familie zu wahren und neu zu verwirklichen.

Und doch: «Die technische und wirtschaftliche Entwicklung der

³³⁰ Von verschiedener Seite war vorgeschlagen worden, auch denjenigen Kindern mit der Geburt das Schweizerbürgerrecht zu verleihen, deren einer Elternteil bereits in der Schweiz geboren wurde, und denjenigen, deren Eltern zur Zeit der Geburt bereits längere Zeit in der Schweiz wohnhaft sind. Vgl. die Zusammenstellung von Vorschlägen i. d. Vereinigung f. int. R. 1916, S. 10 ff.

³³¹ Für das Optionsrecht ist hauptsächlich eingetreten Sauter-Hall, *le droit d'option*, S. 15 ff. und S. 30, V. C. Gegen das Optionsrecht sprechen sich aus, Burckhardt, *politisches Jahrbuch*, Bd. 27, S. 1 ff. Borel schlägt eine Zwischenlösung vor, *Schweiz. Vereinigung f. int. R.*, S. 17.

³³² Sieber, *die Zwangseinbürgerung*, S. 45.

³³³ Vgl. die Botschaft BBl. V. 1920, S. 74.

letzten Jahrzehnte hat in allen Gebieten des menschlichen Zusammenlebens eine Menge neuer Probleme hervorgerufen. Aber erst wenigen von ihnen ist das Recht in befriedigender Weise beigegeben^{334.}» Dieser Satz hat gleicherweise Geltung für die national-gemischten Ehen, d. h. für das Problem der Einheit der Familie. Auch in der Schweiz erkannte man direkt oder indirekt, dass das *ius sanguinis* des Vaters bei den heutigen Verhältnissen ein einseitiges Recht ist, dass es den tatsächlichen Erfordernissen des Staatsangehörigkeitsrechts in manchen Fällen nicht entspricht. Um die ständig fortschreitende Ueberfremdung einzudämmen, wurde eine Bresche in die Einheit der Familie geschlagen. Eine Neuregelung des schweizerischen Staatsangehörigkeitsrechts muss das Programm des Art. 44 zur Anwendung bringen. Dann haben diejenigen Kinder, welche kraft schweizerischer Gebietshoheit und auf Grund ihrer Abstammung von einer schweizerischen Mutter das Schweizerbürgerrecht bei der Geburt erwerben, eine andere Staatsangehörigkeit als ihr Vater. Sie erwerben dieses Schweizerbürgerrecht sogar, wenn die Mutter von Abstammung Schweizerbürgerin war, also nicht mehr ist, da sie ihr Bürgerrecht bei der Eheschliessung verloren hat. Die Einbürgerung wird in der früheren Heimatgemeinde der Mutter erfolgen. Die Kinder sind also in bezug auf ihre Staatsangehörigkeit von den Eltern getrennt. Sobald man diese Bestimmung betrachtet, drängt sich die Frage auf: Warum verliert die Mutter ihr Schweizerbürgerrecht, um nachher dieses sozusagen den Kindern zu vermitteln? Ist das im Sinne der Einheit der Familie gedacht? Ist eine Scheidung nicht doppelt problematisch, sobald die Kinder davon mitbetroffen werden? Ist es nicht noch unerträglicher zuzulassen, dass eine Familie auseinandergerissen wird als zwei Ehegatten getrennt? Sollen durch eine solche Scheidung der Staatsangehörigkeit die Eltern ausgewiesen werden können und die Kinder in der Schweiz bleiben? Wenn man aber auch die Kinder ausweist, ist die Zwangseinbürgerung völlig überflüssig. Die national-gemischte Ehe bildet effektiv nie von Anfang an eine Einheit, die Familie wird zum Heimatstaat des einen oder anderen Elternteils gehören. Es muss aber danach gestrebt werden, eine solche Einheit bald herbeizuführen und zu fördern. Dies geschieht dadurch, dass

³³⁴ Herr Prof. Dr. D. Schindler setzt diesen Satz an den Beginn seines Vorwortes zu Brierly's Buch «Die Zukunft des Völkerrechts».

eine neue Synthese gefunden wird. Durch die Zwangseinbürgerung wird der Auffassung Ausdruck verliehen, dass die Kinder mehr zum Lande der Mutter gehören; deshalb erhalten sie deren Bürgerrecht. Sie setzen also die kognatische Familie in bezug auf die Staatsangehörigkeit fort. Ist es dann nicht sinnwidrig, die Mutter, welche das blutmässige Bindeglied dieser Familie darstellt, herauszureissen und sie durch die Eheschliessung zur Ausländerin in ihrem eigenen Lande zu machen?

Wenn die BV den Fall der Zwangseinbürgerung für Kinder von gewesenen Schweizerinnen vorsieht, soll damit nicht gesagt sein, dass dies für Schweizerinnen, die es trotz der Heirat mit einem Ausländer immer geblieben sind, weniger der Fall ist. Besteht aber die Einheit der Staatsangehörigkeit zwischen Mutter und Kindern, muss die Gesetzgebung danach trachten, die Familie wieder ganz zu vereinen, dadurch dass sie dem Vater eventuell nach mehrjährigem Wohnsitz in der Schweiz eine gewisse Erleichterung der Einbürgerung gewährt, d. h. einem beschränkten *ius domicili* für lange Zeit ansässige Väter Raum gibt ³³⁵.

Wer für das Programm des Art. 44/3 der BV eintritt, muss damit in Bezug auf die Ehefrau den Standpunkt vertreten, dass diese ihr Schweizerbürgerrecht nur dann verlieren soll, wenn ihre Kinder nicht unter die Kategorie der Zwangseinzubürgernden fallen, d. h. sie soll ihr Schweizerbürgerrecht dann innehaben, wenn sie Wohnsitz in der Schweiz hat ³³⁶. Sie soll es bei der Eheschliessung bewahren, solange sie Wohnsitz in der Schweiz hat und soll es spätestens im Zeitpunkt der Geburt eines Kindes, das unter den Absatz 3 des Art. 44 fällt, wieder erwerben. Denn wie soll eine Mutter, die das Bürgerrecht selber eingebüsst hat und deshalb auch innerlich eine ganz andere Beziehung zur Schweiz, wenn nicht geradezu eine gewisse Bitterkeit fühlt, ihr Kind zu einem aufrichtigen und vollbewussten Schweizerbürger erziehen?

Behält sie aber ihr Bürgerrecht, das auch ihre Kinder mit der

³³⁵ Vgl. Stauffer ZbJV Bd. 64, S. 331, Beck Staatsangehörigkeit der Ehefrau, S. 69/70.

³³⁶ Ruth, Schweizerbürgerrecht, führt gegen diese Lösung ins Feld, dass der Wohnsitz schwer zu bestimmen sei (S. 137a) und übersieht dabei vollständig, dass bei der Zwangseinbürgerung gemäss Art. 44/3 BV, welche ihm als «patriotische Tat» erscheint, der Wohnsitz ebenfalls als Kriterium für den Erwerb des Bürgerrechts dient (S. 156 a).

Geburt erwerben, bei, hat diese Lösung den dreifachen Vorzug, dass sie eine wirksame Massnahme gegen die Ueberfremdung bedeutet, dass sie der effektiven Staatsangehörigkeit der Familie und der Kinder weitaus am nächsten kommt, und dass sie, auf der Abstammung gründend, der europäischen und schweizerischen Auffassung der Staatsangehörigkeit entspricht.

2. Nach der Geburt des Kindes

Das schweizerische Recht hat darauf geachtet, dass die Einheit der Familie auch gewahrt wird, wenn sich das Bürgerrecht derselben in einem späteren Zeitpunkt ändert. So findet bei Kindern aus national-gemischten Ehen, wenn diese aufgelöst sind, bei Wiedereinbürgerung der Mutter, eine Erstreckung des Schweizerbürgerrechts auf die Kinder statt³³⁷. Es soll an dieser Stelle daran erinnert werden, dass die Fälle sich, je nachdem sich die ausländische Gesetzgebung immer mehr dem modernen Prinzip zuwendet, mehreren können, in denen die Schweizerin durch Eheschliessung ihr Bürgerrecht beibehält. Dann aber wären diejenigen Kinder, deren Mutter auch während der Ehe Schweizerin geblieben ist, oder in einer zweiten Ehe wiederum einen Schweizer geheiratet hat, von der erleichterten Einbürgerung ausgeschlossen. Es ist dies nicht die Frage eines Prinzips, sondern eine Unebenheit der Gesetzgebung, welche diesen Fall, da er selten vorkommt, nicht vorsah und sicher nicht willentlich solche Kinder, die der Schweiz eher näher stehen, ausschliessen wollte. In einer Neuregelung wäre somit gleichzeitig mit einer Neugestaltung des Rechts im Sinne von Art. 44/3 BV auch vorzusehen, dass Kinder einer schweizerischen Mutter, die der Wiedereinbürgerung aus den oben genannten Gründen nicht bedarf, und auf die eine Erstreckung deshalb nicht anwendbar ist, ohne die Mutter eingebürgert werden, wenn die übrigen Bedingungen einer Erstreckung erfüllt sind.

³³⁷ Vgl. vorne, S. 53 ff.

III. De lege ferenda

A. Die Zwangseinbürgerung der Kinder einer Mutter schweizerischer Herkunft gemäss Art. 44/3 BV soll durchgeführt werden. Folgerichtigerweise soll die Schweizerin ihr Schweizerbürgerrecht durch Eheschliessung erst dann verlieren, wenn sie die Staatsangehörigkeit ihres Mannes erwirbt und ihren Wohnsitz ins Ausland verlegt.

B. Die Kinder einer Mutter schweizerischer Herkunft sollen ins Schweizerbürgerrecht unentgeltlich aufgenommen werden, wenn die Voraussetzungen einer Erstreckung der Wiedereinbürgerung gegeben sind, die Mutter der Wiedereinbürgerung aber nicht bedarf, weil sie während bestehender Ehe mit einem Ausländer ihr Schweizerbürgerrecht beibehalten hat, oder weil sie dieses in einer zweiten Ehe mit einem Schweizerbürger wieder erworben hat.

CURRICULUM VITAE

Am 15. November 1921, wurde ich, Elisabeth Herrmann-Rütschi, von Basel, als Tochter des Dr. med. Emil Rütschi †, Stadtarzt, und der Anna geb. Keller, in Zürich als Zürcherbürgerin geboren. Dasselbst besuchte ich die städtischen Schulen und schloss dieselben im Frühjahr 1941 an der Abteilung Gymnasium B der Töchterschule mit der kantonalen Maturität Typ B ab. Vom Frühjahr 1941 an bis zum Frühjahr 1943 besuchte ich in Genf die der Genfer Universität angegliederte Dolmetscherschule, welche ich im Frühjahr 1943 mit dem Dolmetscher- und Uebersetzerdiplom in den Sprachen deutsch, französisch und italienisch abschloss. Vom Frühjahr 1943 bis zum Herbst 1948 studierte ich an der Universität Zürich Jurisprudenz. Am 30. Oktober 1948 bestand ich meine letzte mündliche Prüfung.

